

Señor (a)

**JUEZ ADMINISTRATIVO –REPARTO-**

**E. S. D.**

**REF: ACCIÓN DE TUTELA**

**ACCIONANTE: ELIANA PATRICIA PADILLA**

**ACCIONADO: E.S.E. METROSALUD**

**ELIANA PATRICIA PADILLA**, ciudadana en ejercicio, identificada con la cédula de ciudadanía No. 32.142.067, actuando en nombre propio, me dirijo a su despacho Judicial con el fin de interponer la presente **ACCIÓN DE TUTELA** consagrada en el artículo 86 constitucional, para solicitar el amparo a varios de mis derechos fundamentales: **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, PRINCIPIO DE FAVORABILIDAD LABORAL** (art. 53 constitucional) vulnerados por LA **E.S.E METROSALUD**, ante su negativa de nombrarme en un cargo de PROFESIONAL UNIVERSITARIO AREA SALUD, CÓDIGO 237, GRADO 1, ofertado por la ESE METROSALUD, en una cantidad de cinco (5) vacantes, ampliando la oferta pública de empleo OPEC 1842 de 2016, teniendo en cuenta que puedo optar a él pues en el mencionado concurso, hago parte de la lista de elegibles, en el puesto sexto, donde existen en la actualidad tres (3) vacantes definitivas. Lo anterior, conforme a los siguientes

#### **I. HECHOS**

**PRIMERO.-** la **EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO METROSALUD**, adelantó a través de la COMISION NACIONAL DEL SERVICIO CIVIL, Concurso publico de méritos para proveer sus vacantes. Entre las vacantes estaban dos (2) plazas para el cargo PROFESIONAL UNIVERSITARIO AREA SALUD, CÓDIGO 237, GRADO 1, código OPEC 1842. Dicho concurso se identificó con el No. 426 de 2016.

**SEGUNDO.-** El concurso identificado con el No. 426 de 2016, fue adelantado por la **Comisión Nacional Del Servicio Civil** siguiendo las formas y procedimiento para ello. Dentro de esta convocatoria superé todas las pruebas y etapas del concurso de méritos, por lo cual ocupé el **sexto** lugar de la lista para proveer dos (2) vacante que se ofertaron inicialmente, como lo prueba la Resolución 20182110173505 del 5 de diciembre de 2018.

**TERCERO.-** Las dos (2) vacantes referidas, fueron provistas por las personas que ocuparon el primer y segundo lugar respectivamente.

**CUARTO.-** De manera posterior al concurso No. 426 de 2016, la **ESE METROSALUD**, identificó tres (3) nuevas vacantes para el cargo PROFESIONAL UNIVERSITARIO AREA SALUD, CÓDIGO 237, GRADO 1 y así lo publicó en el aplicativo SIMO.

Con el fin de no realizar un nuevo concurso para proveer estas vacantes, y adoptando las herramientas jurídicas existentes en el ordenamiento normativo, la **E.S.E. METROSALUD**, acogió el criterio unificado “USO DE ELEGIBLES EN EL CONTEXTO DE LA LEY 1960 DEL 27 DE JUNIO DE 2019” expedido por la Comisión Nacional del Servicio Civil. Para tal fin la **E.S.E. METROSALUD**, mediante escrito con radicado 20203200788632 dirigido a la Comisión Nacional Del Servicio Civil elevó “solicitud del uso directo de la lista de elegibles para la provisión del empleo identificado con el código OPEC **Nro. 1842**, entre otros, por considerar que habiendo quedado vacantes definitivas con posterioridad al proceso de selección No. 426 de 2016, cumplen con la condición de “mismo empleo”

**QUINTO.-** Como se afirmó en el hecho tercero, las dos (2) vacantes existentes inicialmente fueron provistas con las dos personas que ocuparon los dos primeros puestos en la lista de elegibles respectiva, sin embargo a quien ocupó el segundo puesto, señor **VICTOR FERNANDO BARRETO CUERVO**, le fue derogado su nombramiento en periodo de prueba, lo que dio lugar a la RECONFIGURACION de la lista de elegibles, con ésta reconfiguración pasé del puesto sexto al puesto quinto.

**SEXTO.-** Estando ubicada en el puesto quinto dentro de la lista de elegibles, se genera un derecho a mi favor, puesto que al ser cinco (5) las vacantes del cargo 1842 ofertadas por la E.S.E METROSALUD, pudiera la suscrita optar por uno de ellos, mediante el respectivo nombramiento que hiciera la entidad de salud.

**SEPTIMO.-** Ante esta situación elevé derecho de petición ante la jefatura de talento humano de la E.S.E. METROSALUD, y a través de él solicité “*vinculación en periodo de prueba al cargo Profesional Universitario Área Salud, Código 237, Grado 1, ofertado en el marco de la Convocatoria No. 426 de 2016 – Primera Convocatoria E.S.E, reglamentada por el Acuerdo No. 2016 1000001276 del 28 de septiembre de 2016 toda vez que me encuentro en la lista de elegibles en el puesto 6 con un puntaje de 72,38, por consecuencia de la no aceptación del profesional que ocupaba el puesto 2, paso a ocupar el puesto número 5 que es igual al número de vacantes ofertadas*”

**OCTAVO.-** El derecho de petición fue contestado por la E.S.E METROSALUD, y en él me indican que efectivamente reportaron la nueva OPEC (3 NUEVAS VACANTES) en el aplicativo SISTEMA DE APOYO PARA LA IGUALDAD, EL MERITO Y LA OPORTUNIDAD (SIMO) al igual que consiguieron las autorizaciones por parte de la Comisión Nacional del Servicio Civil para hacer uso de la lista de elegibles de la cual hago parte. También me manifiestan “No obstante lo anterior, debido a un error involuntario se reportaron tres (3) vacantes nuevas del empleo con código OPEC 1842, cuando en realidad son dos ...”

A todas luces, resulta desproporcionado lo manifestado por la jefatura de personal de la E.S.E METROSALUD, ya que las actuaciones adelantadas con motivo de la oferta de los tres nuevas vacantes, constituye un acto administrativo (actuación administrativa) que se encuentra en firme, y que ha generado unos derechos para quienes ocupamos los cinco (5) primeros puestos de la lista de elegibles (luego de su reconfiguración) y que no le es dable a la entidad pública, abrigarse bajo el argumento de un error involuntario, con el fin de dejarlo sin efectos, cuando el mecanismo que aplica para la revocatoria del acto administrativo de manera directa por la entidad que lo expido, exige, la autorización expresa de aquellas personas a las cuales se les generó un derecho con el acto, tal y como sucede en el caso expuesto.

**NOVENO** - Con base en lo precedido, es necesario manifestar que la E.S.E METROSALUD, en ningún momento me ha solicitado mi autorización expresa para derogar su actuación administrativa (oferta de tres nuevas vacantes), la que genera un derecho a mi favor como es el nombramiento en una de las vacantes del cargo. Así las cosas, y ante la ausencia de mi autorización no le queda otro camino a la E.S.E METROSALUD, QUE NOMBRARME EN UNA DE LAS VACANTES OFERTADAS.

**DECIMO.** Conforme lo hasta acá esgrimido se están violando mis derechos fundamentales los cuales mas adelante paso a argumentar.

## **II. FUNDAMENTOS DE DERECHO**

### **A. PROCEDENCIA DE LA ACCION DE TUTELA PARA 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**

En primera medida, la sentencia SU 037-09 haciendo referencia a la sentencia T-106 de 1991<sup>1</sup> cita:

---

<sup>1</sup> M.P. Antonio Barrera Carbonell

*“la acción de tutela como mecanismo de protección inmediata de los derechos constitucionales fundamentales debe ser entendida como un instrumento integrado al ordenamiento jurídico, de manera que su efectiva aplicación sólo tiene lugar cuando dentro de los diversos medios que aquél ofrece para la realización de los derechos, no exista alguno que resulte idóneo para proteger instantánea y objetivamente el que aparece vulnerado o es objeto de amenaza por virtud de una conducta positiva o negativa de una autoridad pública o de particulares en los casos señalados por la ley, a través de una valoración que siempre se hace en concreto, tomando en consideración las circunstancias del caso y la situación de la persona, eventualmente afectada con la acción u omisión. No puede existir concurrencia de medios judiciales, pues siempre prevalece la acción ordinaria; de ahí que se afirme que la tutela no es un medio adicional o complementario, pues su carácter y esencia es ser único medio de protección que, al afectado en sus derechos fundamentales, brinda el ordenamiento jurídico”*

La referida sentencia SU-037-09 sostiene además que:

*“La jurisprudencia constitucional ha sido reiterativa en señalar que, en virtud del principio de subsidiariedad de la tutela, los conflictos jurídicos relacionados con los derechos fundamentales deben ser en principio resueltos por las vías ordinarias - jurisdiccionales y administrativas- **y sólo ante la ausencia de dichas vías o cuando las mismas no resultan idóneas para evitar la ocurrencia de un perjuicio irremediable, resulta admisible acudir a la acción de amparo constitucional.**”*

En la sentencia T 654-2011, se sostiene que:

*“La tutela es un medio de protección de carácter residual y subsidiario, que puede ser aplicado ante la vulneración o amenaza de derechos fundamentales cuando no exista otro medio idóneo de defensa de los derechos invocados o cuando existiendo se requiera acudir al amparo constitucional como mecanismo transitorio para evitar un perjuicio irremediable.*

*Por consiguiente, si hubiere otras instancias judiciales que resultaren eficaces y expeditas para alcanzar la protección que se reclama, el interesado debe acudir a ellas, antes de pretender el amparo por vía de tutela. Es decir, la subsidiariedad implica agotar previamente los medios de defensa legalmente disponibles al efecto, pues el amparo no puede desplazar los mecanismos de defensa previstos en la correspondiente regulación común.*

*En este sentido, **en lo referente a 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 el de acceso a los cargos públicos.**

Según lo ha señalado la línea jurisprudencial actual de la Corte Constitucional, la Acción de Tutela resulta procedente para la protección de los derechos fundamentales de aquellas personas que nos encontramos para proveer un cargo de carrera dentro de una Lista de Elegibles de Concurso de Méritos que tenga firmeza, y a quien se le ha negado su nombramiento, así, la Sentencia T-425 del 26 de abril 2001 se pronunció en los siguientes términos:

*“En un sinnúmero de ocasiones esta colegiatura ha sostenido que procede la tutela para enervar los actos de las autoridades públicas cuando desconocen los mecanismos de selección establecidos en los concursos públicos. En efecto: **la vulneración de los derechos a la igualdad, al trabajo y debido proceso, de la cual son víctimas las personas acreedoras a un nombramiento en un cargo de carrera cuando no son designadas pese al hecho de haber obtenido el primer lugar en el correspondiente concurso, no encuentran solución efectiva ni oportuna en un proceso ordinario que supone unos trámites más dispendiosos y demorados que los de la acción de tutela y por lo mismo dilatan y mantienen en el tiempo la violación de un derecho fundamental que requiere protección inmediata.**”*

A su vez, la Sentencia **T-133 de 2016**, señala:

*“ACCION DE TUTELA CONTRA ACTO ADMINISTRATIVO-Mecanismo idóneo para la protección derechos fundamentales de concursante que ocupó el primer lugar en concurso de méritos pero no fue nombrado en el cargo público*

*La tutela resulta procedente para restablecer los derechos superiores afectados con el acto que deniegue la designación de quien ocupó el primer lugar en un concurso de méritos o en la lista de elegibles correspondiente.”*

(...)

*“12.- A pesar de que, como se vio, el actor cuenta con un mecanismo ordinario para obtener la modificación o revocatoria del acto administrativo denunciado, se tendrá por cumplido el presupuesto de subsidiariedad en el presente caso, de acuerdo con la tesis jurisprudencial vigente, según la **cual la tutela resulta procedente para restablecer los derechos superiores afectados con el acto que deniegue la designación de quien ocupó el primer lugar en un concurso de méritos o en la lista de elegibles correspondiente.***

En efecto, la **sentencia SU-133 de 1998**<sup>2</sup> cambió la tesis sentada en la sentencia **SU-458 de 1993**<sup>3</sup> relacionada con la improcedencia de la acción de tutela en los casos en los que se transgreden los derechos de quien, a pesar de ocupar el primer lugar en la lista de elegibles, no es designado en el cargo que motivó el concurso de méritos. En la sentencia que efectuó el cambio jurisprudencial referido, la Corte aludió a las consideraciones de algunos fallos de revisión en los que se había advertido la insuficiencia de los mecanismos ordinarios en la hipótesis descrita e indicó que:

*(...) esta Corporación ha considerado que la vulneración de los derechos a la igualdad, al trabajo y debido proceso, de la cual son víctimas las personas acreedoras a un nombramiento en un cargo de carrera cuando no son designadas pese al hecho de haber obtenido el primer lugar en el correspondiente concurso, **no encuentran solución efectiva ni oportuna en un proceso ordinario que supone unos trámites más dispendiosos y demorados que los de la acción de tutela y por lo mismo dilatan y mantienen en el tiempo la violación de un derecho fundamental que requiere protección inmediata.***

*La Corte estima que la satisfacción plena de los aludidos derechos no puede diferirse indefinidamente, hasta que culmine el proceso ordinario, probablemente cuando ya el período en disputa haya terminado. **Se descarta entonces en este caso la alternativa de otro medio de defensa judicial como mecanismo de preservación de los derechos en juego, que son de rango constitucional, de aplicación inmediata (art. 85 C.P.)** y que no pueden depender de un debate dado exclusivamente en el plano de la validez legal de una elección, sin relacionarlo con los postulados y normas de la Carta Política.”*

---

<sup>2</sup> M.P. José Gregorio Hernández Galindo

<sup>3</sup> M.P. Jorge Arango Mejía

La **sentencia T-606 de 2010**<sup>4</sup>, indicó la procedibilidad de la tutela:

*(...) en el caso de los concursos de méritos, se ha establecido que las acciones ordinarias como es la acción de nulidad y restablecimiento del derecho, dilatan la obtención de los fines que persiguen. Así mismo, estas acciones no poseen, por la forma como están estructurados los procesos, la capacidad de brindar una solución integral para la violación de los derechos del accionante<sup>5</sup>, razón por la cual, **la tutela es el mecanismo idóneo para dar protección inmediata y definitiva a los derechos al debido proceso, al trabajo y a la igualdad del concursante que no obstante, debido a sus méritos, ocupó el***

primer lugar en la lista de elegibles, no fue nombrado en el cargo público.”

En el mismo sentido, en la **sentencia T-156 de 2012**<sup>6</sup> que analizó la afectación de los derechos al debido proceso, trabajo, igualdad y acceso a cargos públicos de una concursante que, tras ocupar el primer lugar de la lista de elegibles para la selección de un cargo público, vio afectada su designación como consecuencia del acto de suspensión de la firmeza de la referida lista. La Corte indicó respecto a la subsidiariedad que: “las acciones ordinarias ante la jurisdicción de lo contencioso-administrativo no proveen un mecanismo efectivo, oportuno e idóneo para la protección de los derechos al trabajo, a la igualdad y al debido proceso”.

Asimismo, la **sentencia T-402 de 2012**<sup>7</sup> estudió el caso de una accionante que superó todas las etapas del concurso de méritos adelantado por la Comisión Nacional del Servicio Civil para proveer un cargo en el Instituto de Vivienda de Interés Social y Reforma Urbana de Tunja; ocupó el primer lugar en la lista de elegibles y no fue nombrada por la entidad nominadora por la supresión del cargo. En esa ocasión se consideró procedente la acción de tutela, **dado que los mecanismos ordinarios al alcance de la afectada no permitían una pronta y actual protección de los derechos fundamentales en discusión.**

---

<sup>4</sup> M.P. Gabriel Eduardo Mendoza Martelo

<sup>5</sup> Corte Constitucional, Sentencia SU-961 del 1 de diciembre de 1999, MP. Vladimiro Naranjo Mesa.

<sup>6</sup> M.P. María Victoria Calle Correa

<sup>7</sup> M.P. Gabriel Eduardo Mendoza Martelo

“De los precedentes referidos se advierte que la procedencia de la acción de tutela frente a actos como el que se ataca en esta oportunidad merece consideraciones especiales relacionadas con: **(i)** el escenario en el que se emite el acto que niega la designación, que corresponde a un concurso de méritos para la provisión de cargos públicos –artículo 125C.P.-; **(ii)** el estado del proceso en el que se emite el acto, pues se han agotado diversas etapas por las que transitaron los aspirantes y que, en el caso de quien ocupa un lugar prevalente en la lista de elegibles, se superaron de forma exitosa; **(iii)** la expectativa legítima sobre la designación de quien ocupa el un lugar en el concurso de méritos; **(iv)** el impacto que se causa en el derecho a desempeñar un cargo público cuando la vigencia del nombramiento corresponde a periodos cortos e institucionales y **(v)** el impacto sobre el derecho a ser designado en un cargo público en los casos en los que las vigencias de las listas de elegibles son cortas.

**Las referidas circunstancias, consideradas en múltiples oportunidades por la jurisprudencia de esta Corporación, llevan a la Sala a tener por cumplido el requisito de subsidiariedad en este caso, pues, en verdad, las acciones ordinarias con las que cuenta quien ocupó el primer puesto en el concurso de méritos no resultan idóneas para la protección de los derechos que pueden resultar afectados como consecuencia de la falta de designación en el cargo correspondiente, ...**

En el mismo sentido refiere la Sentencia de Unificación Jurisprudencial **SU-913 de 2009** de la Corte Constitucional, que en materia de concursos de méritos para la provisión de cargos de carrera se ha comprobado que no se encuentra solución efectiva ni oportuna acudiendo a un proceso contencioso administrativo, pues su trámite llevaría a extender en el tiempo de manera injustificada la vulneración de derechos fundamentales que requieren de protección inmediata. Esto dice textualmente la sentencia **SU-913 de 2009** citada:

**“ACCION DE TUTELA-Procendencia en materia de concurso de méritos para la provisión de cargos de carrera**

*Considera la Corte que en materia de concursos de méritos para la provisión de cargos de carrera se ha comprobado que no se encuentra solución efectiva ni oportuna acudiendo a un proceso ordinario o contencioso, en la medida que su trámite llevaría a extender en el tiempo de manera injustificada la vulneración de derechos fundamentales que requieren de protección inmediata. Esta Corte ha expresado, que para excluir a la tutela en estos casos, el medio judicial debe ser eficaz y conducente, pues se trata nada menos que de la defensa y realización de derechos fundamentales, ya que no tendría objeto alguno enervar el mecanismo de tutela para sustituirlo por un instrumento previsto en el ordenamiento legal que no garantice la supremacía de la Constitución en el caso particular. (...)*”

Así las cosas, este mecanismo constitucional resulta procedente en este momento para la protección de mis derechos fundamentales vulnerados 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**, pues la **E.S.E METROSALUD** no ha efectuado mi **nombramiento y posesión** pese a que soy uno de los cinco (5) elegibles de la lista compuesta en la **RESOLUCIÓN NUMERO -20182110173505 del 05 de DICIEMBRE DE 2018**



**B. PRINCIPIO DE FAVORABILIDAD LABORAL  
CONSTITUCIÓN POLÍTICA**

**ART. 53**

El artículo 53 de la Constitución Política consagró el principio de favorabilidad en materia laboral en los siguientes términos: ***“principios mínimos fundamentales: (...) situación más favorable al trabajador en caso de duda en la aplicación e interpretación de las fuentes formales de derecho”***. A partir de esta norma, la Corte Constitucional ha analizado diversos casos en los que se presentan controversias de tipo laboral que tienen un elemento en común, la diversidad de interpretación de una misma norma respecto a un asunto determinado o diversas normas aplicables a un mismo caso.

Así, la jurisprudencia de la Corte Constitucional ha señalado que ***“(...) los principios generales del derecho al trabajo que la doctrina ha establecido y que en Colombia adquieren rango constitucional en el artículo 53 de la C.P., conllevan la primacía de la realidad, la irrenunciabilidad, la favorabilidad, la condición más beneficiosa, el principio pro operario, la justicia social y la intangibilidad de la remuneración”***<sup>8</sup> (Negrilla no original).

Sobre el alcance del principio de favorabilidad, la Corte ha establecido que, en principio, se aplica en aquellos casos en los cuales existe duda respecto de cuál es la disposición jurídica aplicable al momento de resolver un asunto, al encontrar que dos o más ***textos legislativos*** vigentes al momento de causarse el derecho, regulan la solución del caso concreto. En estos eventos los cánones protectores de los derechos del trabajador y la seguridad social ordenan la elección de la disposición jurídica que mayor provecho otorgue al trabajador.

Respecto a mi caso, se ha dado respuesta por parte de la jefatura de personal de la E.S.E METROSALUD, que NO es procedente acceder a mi solicitud de nombramiento, argumentando que la vacante que me correspondería se debió a un “error involuntario” pues no se trataba de una nueva oferta por tres (3) vacantes sino por dos (2) vacantes. Así las cosas y en aplicación del principio de favorabilidad laboral, la E.S.E METROSALUD, debe proceder a ordenar mi nombramiento y posesión, puesto que la publicación de tres (3) vacantes nuevas constituye un acto administrativo que genera derechos a mi favor.

**C. DERECHO ADQUIRIDO A SER NOMBRADA Y POSESIONADA EN  
PERIODO DE PRUEBA: SENTENCIA SU-913 DE 2009**

Tengo un derecho adquirido a ser nombrada y posesionada en periodo de prueba, el cual está dentro de mi patrimonio conforme el artículo 58 constitucional, -y no una mera expectativa-, al estar la lista de elegibles en firme y debidamente comunicada a los aspirantes y existiendo un total de cinco (5) vacantes en el cargo de PROFESIONAL UNIVERSITARIO AREA SALUD, CÓDIGO 237, GRADO 1, ofertado por la E.S.E. METROSALUD, se estaría incumpliendo el precedente jurisprudencial establecido en la Sentencia SU-913 de 2009, de la Corte Constitucional, la cual indica:

**“CONCURSO DE MERITOS-Quien se encuentre en lista de elegibles tiene un derecho adquirido que debe ser respetado** (negrilla fuera de texto).

**LISTA DE ELEGIBLES**-Acto administrativo mediante el cual el participante adquiere un derecho particular y concreto

*Cuando la Administración asigna a un concursante puntaje al finalizar cada una de las fases que comprende el concurso, expide un acto administrativo de carácter particular y concreto, en la medida que surte un efecto inmediato, directo y subjetivo respecto del destinatario; lo mismo ocurre cuando consolida dichos resultados mediante la conformación de una lista de elegibles; acto administrativo que a pesar de su naturaleza plural en cuanto lo integra un conjunto de destinatarios, **crea derechos singulares respecto de cada una las personas que la conforman.***

(...) Pág. 145 de la Sentencia:

*En el caso en estudio la lista de elegibles, en tanto **acto administrativo particular, concreto y positivo, es creador de derechos, los cuales encuentran protección legal por vía de la teoría de la estabilidad relativa del acto administrativo, así como protección constitucional por virtud del artículo 58 Superior**, en cuyos términos “se garantizan la propiedad privada y los demás derechos adquiridos con arreglo a las leyes civiles, los cuales no pueden ser desconocidos ni vulnerados por leyes posteriores(...)”. A partir de dicho mandato, la Corte Constitucional ha señalado que los derechos subjetivos que han entrado al patrimonio de la persona, no pueden ser desconocidos por la ley, salvo que ello sea necesario por motivos de utilidad pública e interés social y **siempre que medie indemnización previa del afectado**<sup>9</sup>.*

(...)

*Cabe agregar que en todo caso, **la consolidación del derecho que otorga el haber sido incluido en una lista de elegibles, se encuentra indisolublemente determinado por el lugar que se ocupó dentro de la lista y el número de plazas o vacantes a proveer.***

*Por su parte, la estabilidad de la lista de elegibles en tanto acto*

*administrativo particular y concreto **se obtiene una vez este haya sido notificado al destinatario y se encuentre en firme con carácter ejecutivo y ejecutorio – Artículo 64 del C.C.A.-**, caso en el cual no podrá ser revocado por la Administración sin el consentimiento expreso y escrito del particular –Artículo 73 del C.C.A.- , salvo que se compruebe que el acto ocurrió por medios ilegales o tratándose del silencio administrativo generador de actos fictos en los términos del artículo 69 del mismo estatuto sea evidente su oposición a la Constitución Política o a la Ley, contrario al interés público o social o cause agravio injustificado a una persona. (...)*”

#### **D. DERECHO DEL ELEGIBLE A SER NOMBRADO**

Contrario al comportamiento violatorio de derechos fundamentales que está asumiendo LA **E.S.E. METROSALUD** con su omisión en el nombramiento de mi personas que me encuentro en lista de elegibles en firme, a pesar de existir vacantes de cargos, pues así lo publicó, y adelantó todos los trámites para lograr las autorizaciones necesarias para publicar tres (3) nuevas vacantes del cargo para un total de cinco (5) y proveerlas con la lista elegibles existente a la fecha y la cual se encuentra vigente y en firme, pese incluso a las solicitudes que he presentado de agotar la lista de elegibles y permitirme ocupar por nombramiento en carrera, uno de estos cargos que actualmente se encuentra en vacancia.

Con esta conducta la entidad accionada, está violando el acceso a la Función Pública-sector salud, que es nada más ni nada menos que un derecho fundamental como lo consagra el numeral 7 del artículo 40 de nuestra Constitución Política, el cual es de inmediata aplicación como lo señala el artículo 85 superior.

Aunado a lo anterior, y conforme el artículo 10 del CPACA -Ley 1437 de 2011- y su lectura condicionada conforme la Sentencia de la Corte Constitucional C-634 de 2011, la E.S.E METROSALUD está desconociendo el mandato de actuar conforme las Sentencias de Unificación Jurisprudencial, al desconocer lo dispuesto por la Sentencia de Unificación Jurisprudencial SU-913 de 2009 de la CORTE CONSTITUCIONAL, según la cual, las personas que nos encontramos para proveer un cargo en una lista de elegibles en firme, tenemos un verdadero derecho configurado de acceder al cargo el cual ganamos por mérito, lo cual no puede ser desconocido por el Estado y menos bajo el argumento de que el número de las vacantes reclamadas fueron fruto de un error involuntario.

#### **E. PRINCIPIO DE CONFIANZA LEGÍTIMA**

Colombia es un estado Social de Derecho, esto significa que la sociedad reconoce en el Estado y sus instituciones una legitimidad, lo que permite la regulación de las interacciones en todos los ámbitos de la vida, en contraprestación la sociedad y sus

integrantes confían en el buen actuar del Estado, esto es conocido como el principio de la Confianza Legítima.

La Corte Constitucional en sentencia C-131 de 2004 estableció:

**“(...) PRINCIPIO DE LA CONFIANZA LEGITIMA-Concepto**

En esencia, la confianza legítima consiste en que el ciudadano debe poder evolucionar en un medio jurídico estable y previsible, en cual pueda confiar. Para Müller, este vocablo significa, en términos muy generales, que ciertas expectativas, que son suscitadas por un sujeto de derecho en razón de un determinado comportamiento en relación con otro, o ante la comunidad jurídica en su conjunto, y que producen determinados efectos jurídicos; y si se trata de autoridades públicas, consiste en que la obligación para las mismas de preservar un comportamiento consecuente, no contradictorio frente a los particulares, surgido en un acto o acciones anteriores, incluso ilegales, salvo interés público imperioso contrario. Se trata, por tanto, que el particular debe ser protegido frente a cambios bruscos e inesperados efectuados por las autoridades públicas. En tal sentido, no se trata de amparar situaciones en las cuales el administrado sea titular de un derecho adquirido, ya que su posición jurídica es susceptible de ser modificada por la Administración, es decir, se trata de una mera expectativa en que una determinada situación de hecho o regulación jurídica no serán modificadas intempestivamente. De allí que el Estado se encuentre, en estos casos, ante la obligación de proporcionarle al afectado un plazo razonable, así como los medios, para adaptarse a la nueva situación. (...)”

Dado lo anterior es claro que la E.S.E. METROSALUD, al no nombrármeme en el cargo que estoy solicitando, esta resquebrajando la Confianza Legítima que he tenido en las decisiones de las diferentes autoridades, porque para el caso en cuestión la vacancia del cargo que solicito fue ofertado en el aplicativo correspondiente y sobre él se solicitó autorización para ser provisto con la lista de elegibles vigente, en la cual yo alcanzo un puesto con el que adquirí el derecho a ser nombrada. Así mismo, tratándose de una actuación administrativa por parte de la E.S.E METROSALUD, constitutiva de acto administrativo que genera un derecho a mi favor, no puede esta entidad, simplemente alegar un error involuntario inaplicando los procedimientos normativos correspondientes para lograr la revocatoria del acto administrativo, transgrede ese principio de confianza legítima, y no solo este principio sino también el derecho fundamental al Debido Proceso.

**F. DERECHO FUNDAMENTAL AL DEBIDO PROCESO.**

**“ACTO ADMINISTRATIVO.** *“El acto administrativo definido como la manifestación de la voluntad de la administración, tendiente a producir efectos jurídicos ya sea*

*creando, modificando o extinguiendo derechos para los administrados o en contra de éstos, tiene como presupuestos esenciales su sujeción al orden jurídico y el respeto por las garantías y derechos de los administrados.”*

La definición básica de acto administrativo, adoptada por el Consejo de Estado (transcrita), tiene los elementos básicos que durante el lapso en que se acuña el termino, la doctrina y la jurisprudencia lo han enriquecido.

Así pues se hace necesario analizar si la actuación de la E.S.E METROSALUD, al ofertar en la OPEC cinco (5) vacantes del cargo PROFESIONAL UNIVERSITARIO AREA SALUD, CÓDIGO 237, GRADO 1, constituye un verdadero acto administrativo:

1. La E.S.E METROSALUD, a través de las comunicaciones a la COMISION NACIONAL DEL SERVICIO CIVIL, en las que solicita autorización para incluir nuevas plazas vacantes del cargo en la convocatoria No. 426 de 2016 y hacer uso de la lista de elegibles existente y vigente a la fecha, está manifestando su VOLUNTAD de proveerlas con la lista de elegibles vigente para el concurso No. 426 de 2016, en la cual yo ocupo en la actualidad el 5º puesto.
2. La manifestación de voluntad hecha por la E.S.E METROSALUD ha producido efectos jurídicos, pues concretó el derecho de las personas que conforman la lista de elegibles a ser nombradas en un numero igual al de las vacantes. Y para el caso en particular, genero el derecho a que yo sea nombrada en la quinta vacante, conforme mi ubicación en la lista de elegibles el personal para llenar esas cinco vacantes.
3. Las vacantes ofertadas se ajustan al ordenamiento jurídico, pues su identificación responde a las necesidades de la entidad de salud, conforme su oferta en la OPEC.

Al estar frente a un verdadero ACTO ADMINISTRATIVO, que ha producido efectos jurídicos a mi favor como es obligatoriedad de que se me nombre en el cargo PROFESIONAL UNIVERSITARIO AREA SALUD, CÓDIGO 237, GRADO 1, no puede la E.S.E. METROSALUD, derogar o revocar su propio acto de manera directa bajo el argumento que se trató de “un error involuntario”, pues estos “errores involuntarios” generaron derechos a terceros, en este caso a mi favor y para su revocatoria se requiere de mi autorización, autorización que no existe. Por lo tanto a la E.S.E METROSALUD, no le queda otro camino diferente que nombrarme en el cargo PROFESIONAL UNIVERSITARIO AREA SALUD, CÓDIGO 237, GRADO 1, por hacer parte de la lista de elegibles en el puesto 5º. Actuar de modo diferente sería violentar los derechos fundamentales que me asisten como administrada, pero sobre todo como integrante de la lista de elegibles en virtud de la meritocracia.

*“La jurisprudencia constitucional también ha señalado que la posibilidad de acudir directamente a la acción de tutela ante la revocatoria unilateral de un acto administrativo de contenido particular y concreto sin la debida observancia del debido proceso, pretende asegurar que el administrado pueda continuar gozando de sus derechos, mientras la autoridad administrativa cumple con el mandato legal de demandar su propio acto ante la jurisdicción competente, pues no resulta constitucionalmente admisible que dicha carga sea trasladada al particular.*

...

*el derecho al debido proceso se manifiesta como desarrollo del principio de legalidad y como un límite al ejercicio del poder público, en la medida en que toda competencia asignada a las autoridades públicas, no puede desarrollarse sino conforme a lo dispuesto en el ordenamiento jurídico, en procura de la garantía de los derechos de los administrados.*

El derecho constitucional fundamental al debido proceso, consagrado en forma expresa en el artículo 29 Superior, se extiende no solo a los juicios y procedimientos judiciales, sino también a todas las actuaciones administrativas, como una de sus manifestaciones esenciales. Lo anterior significa, que el debido proceso se enmarca también dentro del contexto de garantizar la correcta producción de los actos administrativos, razón por la cual comprende *“todo el ejercicio que debe desarrollar la administración pública en la realización de sus objetivos y fines estatales, lo que implica que cubija todas las manifestaciones en cuanto a la formación y ejecución de los actos, a las peticiones que presenten los particulares, a los procesos que por motivo y con ocasión de sus funciones cada entidad administrativa debe desarrollar y desde luego, garantiza la defensa ciudadana al señalarle los medios de impugnación previstos respecto de las providencias administrativas, cuando crea el particular que a través de ellas se hayan afectado sus intereses”*.<sup>[10]</sup>

En relación con los aspectos básicos que determinan y delimitan el ámbito de aplicación del debido proceso administrativo, ha dicho la Corte, que se trata de un derecho constitucional fundamental, de aplicación inmediata por disposición expresa del artículo 29 de la Carta Política que le reconoce dicho carácter, pero que se complementa con el contenido de los artículos 6° del mismo ordenamiento, en el que se fijan los elementos esenciales de la responsabilidad jurídica de los servidores públicos, y el artículo 209 que menciona los principios que orientan la función administrativa del Estado.

Dentro de ese contexto, esta Corporación ha definido el debido proceso administrativo como *“(i) el conjunto complejo de condiciones que le impone la ley a la administración, materializado en el cumplimiento de una secuencia de actos por parte de la autoridad administrativa, (ii) que guarda relación directa o indirecta entre sí, y (iii) cuyo fin está previamente determinado de manera constitucional y legal”*<sup>[11]</sup>. Lo anterior, con el objeto de *“(i) asegurar el ordenado funcionamiento de la administración, (ii) la validez de sus propias actuaciones y, (iii) resguardar el derecho a la seguridad jurídica y a la defensa de los administrados”*.<sup>[12]</sup>

En el marco de las actuaciones que se surten ante la administración, el debido proceso se relaciona directamente con el comportamiento que deben observar todas las autoridades públicas en el ejercicio de sus funciones, en cuanto se encuentran obligadas a actuar conforme a los procedimientos previamente definidos por la ley para la creación, modificación o extinción de determinadas situaciones jurídicas de los administrados, como una manera de garantizar los derechos que puedan resultar involucrados por sus decisiones.

Siendo así, este Tribunal ha expresado que hacen parte de las garantías del debido proceso administrativo, entre otras, las siguientes: (a) el derecho a conocer el inicio de la actuación, (b) a ser oído durante todo el trámite, (c) a ser notificado en debida forma, (d) a que se adelante por autoridad competente y con pleno respeto de las formas propias de cada juicio, (e) a que no se presenten dilaciones injustificadas, (f) a gozar de la presunción de inocencia, (g) a ejercer los derechos de defensa y contradicción, (h) a presentar pruebas y a controvertir aquellas que aporte la parte contraria, (i) a que se resuelva en forma motivada la situación planteada, (j) a impugnar la decisión que se adopte y a promover la nulidad de los actos que se expidan con vulneración del debido proceso.

Con todo, esta Corporación ha sostenido en forma categórica que el derecho al debido proceso administrativo se entiende vulnerado cuando las autoridades públicas, en ejercicio de función administrativa, no siguen estrictamente los actos y procedimientos establecidos en la ley para la adopción de sus decisiones y, por esa vía, desconocen las garantías reconocidas a los administrados.

Sobre el particular, cabe destacar que en la sentencia C-540 de 1997 se dijo que “el desconocimiento en cualquier forma del derecho al debido proceso en un trámite administrativo, no sólo quebranta los elementos esenciales que lo conforman, sino que igualmente comporta una vulneración del derecho de acceso a la administración de justicia, del cual son titulares todas las personas naturales y jurídicas (C.P., art. 229), que en calidad de administrados deben someterse a la decisión de la administración, por conducto de sus servidores públicos competentes.”<sup>[13]</sup>

## **5. La revocatoria directa de los actos administrativos de contenido particular y concreto**

Las autoridades públicas que ejercen función administrativa expresan su voluntad a través de actos administrativos. Acorde con ello, se entiende por acto administrativo toda manifestación unilateral de la voluntad de la administración proveniente del ejercicio de una función administrativa, que crea, modifica o extingue situaciones jurídicas, es decir, que produce efectos en derecho.<sup>[14]</sup>

De acuerdo con su contenido, los actos administrativos se clasifican en dos categorías: generales y particulares. Los primeros, son aquellos que crean, modifican o extinguen situaciones jurídicas de carácter impersonal, objetivo y abstracto. En cuanto a los segundos, se entienden aquellos que crean, modifican o extinguen situaciones jurídicas de carácter personal, subjetivo o concreto.<sup>[15]</sup>

En la primera categoría, los supuestos normativos aparecen enunciados de manera objetiva y abstracta, de tal manera que van dirigidos a una pluralidad indeterminada de personas que, de una u otra forma, se encuentran comprendidas en una misma situación jurídica. Por el contrario, en la segunda categoría, el contenido del acto es específico y concreto, razón por la cual, genera situaciones y produce efectos individualmente considerados, respecto de una o varias personas determinadas o determinables<sup>[16]</sup>, un

ejemplo típico de esta clase de actos es el nombramiento de un servidor público, pues crea en cabeza de un sujeto específico el derecho a ocupar un determinado cargo o empleo en el sector estatal.<sup>[17]</sup>

Según la doctrina especializada y la jurisprudencia de esta Corporación, los actos administrativos de contenido general son esencialmente revocables por la administración, en los siguientes eventos: (i) cuando el acto administrativo resulta manifiestamente opuesto a la Constitución Política o a la ley, (ii) cuando no está conforme con el interés público o social, o atenta contra él y (iii) cuando su expedición cause un agravio injustificado a una persona.<sup>[18]</sup>

Sin embargo, no sucede lo mismo en relación con los actos administrativos que hayan creado, modificado o extinguido una situación jurídica particular y concreta, o reconocido un derecho de igual categoría, pues en virtud de lo dispuesto en el artículo 73 del Código Contencioso Administrativo, éstos no podrán ser revocados sin el consentimiento expreso y escrito del respectivo titular.

El anterior mandato, que constituye la regla general de irrevocabilidad de los actos administrativos generadores de derechos particulares y concretos, ha sido un tema ampliamente desarrollado por esta Corporación bajo el principio de inmutabilidad e intangibilidad de los derechos subjetivos reconocidos por la administración, frente a lo cual, ha señalado que tiene como fin primario *“preservar la seguridad jurídica de los asociados, como quiera, que las autoridades no pueden disponer de los derechos adquiridos por los ciudadanos, sin que medie una decisión judicial, o que se cuente con la autorización expresa de la persona de la cual se solicita dicha autorización, en los términos establecidos en la ley.”*<sup>[19]</sup>

Puntualmente, en la Sentencia T-246 de 1996, reiterada en pronunciamientos posteriores<sup>[20]</sup>, la Corte sostuvo lo siguiente:

*“En cuanto a la revocación que la administración haga de sus propios actos, la Corte [precisa] que no puede tener cabida cuando mediante ellos se han creado situaciones jurídicas de carácter particular y concreto o se han reconocido derechos de la misma categoría, salvo que medie el consentimiento expreso y escrito del mismo titular. La decisión unilateral del ente público toma de sorpresa al afectado, introduce un pernicioso factor de inseguridad y desconfianza en la actividad administrativa, quebranta el principio de la buena fe y delata indebido aprovechamiento del poder que ejerce, sobre la base de la debilidad del administrado.”*

Ahora bien, cuando una autoridad administrativa advierta que en el ejercicio de sus funciones expidió un acto administrativo que resulta contrario al orden constitucional o legal, pero que creó una situación jurídica particular y concreta respecto de una persona, y para efectos de su revocatoria directa no cuenta con el consentimiento expreso de su titular, la jurisprudencia ha sido uniforme en señalar, que la administración está en el deber de demandar su propio acto ante la jurisdicción de lo contencioso administrativo, a



través de la acción de lesividad. Sobre el particular, en la sentencia T-437 de 1994, reiterada en la sentencia T-224 de 2002, la Corte indicó lo siguiente:

*"Dicho de otra manera, los actos administrativos expresos expedidos por la administración que reconocen un derecho subjetivo no son revocables por ésta sino en los términos ya indicados (arts. 73, inciso 1 del C.C.A.). En tal virtud cuando la administración observe que un acto de esta naturaleza es contrario a la Constitución o la ley debe proceder a demandar su propio acto ante la jurisdicción de lo contencioso administrativo (art. 149 inciso 1 del C.C.A.), pero no podrá revocarlo directamente."*

En complemento de lo anterior, en la sentencia T-315 de 1996, reiterada en las sentencias T-245 de 2005 y T-465 de 2009, se refirió en los siguientes términos:

*"Es importante recordar que, tratándose de la revocación de actos administrativos de carácter particular y creadores de derechos, es al ente administrativo, y no al particular, a quien corresponde poner en movimiento el aparato jurisdiccional demandando su propio acto. De esta manera, al particular se le garantiza que sus derechos se mantendrán inalterables, mientras la jurisdicción, agotadas las formas propias de un juicio, no resuelva en favor o en contra de sus intereses."*

*Dentro de este contexto, si la administración revoca directamente un acto de carácter particular y concreto generador de derechos, sin agotar uno de los requisitos señalados, vulnera los derechos de defensa y debido proceso del particular, derechos que, por mandato del artículo 29 de la Constitución, deben regir en las actuaciones administrativas."*

Aún cuando la regla general señala que los actos administrativos de contenido particular y concreto son irrevocables, por autorización expresa del artículo 73 del Código Contencioso Administrativo, habrá lugar a su revocatoria directa en dos circunstancias excepcionales, a saber: (i) si es evidente que el acto se expidió por medios ilegales y (ii) cuando el acto resulte de la aplicación del silencio administrativo positivo<sup>[21]</sup>, si se dan las causales previstas en el artículo 69 del mismo ordenamiento, es decir, cuando (a) sea manifiesta su oposición a la Constitución o a la ley, (b) no esté conforme con el interés público o social, o atente contra él y (c) cause un agravio injustificado a una persona.

**CONCURSO PUBLICO-Fundamentos/DERECHO AL TRABAJO-Nombramiento de quien obtuvo el primer puesto/**

*El derecho al trabajo y el de desempeñar cargos y funciones públicas aparece lesionado en el caso de la persona no elegida que ocupó el primer lugar en la lista de elegibles, con notorio desconocimiento del artículo 25 de la Carta Política, que reconoce a toda persona el derecho a un trabajo en condiciones dignas y justas, y del 40, numeral 7, ibídem, a cuyo tenor tal posibilidad hace*

parte del derecho fundamental a participar en la conformación, ejercicio y control del poder político. **Esa persona es privada del acceso a un empleo y a una responsabilidad pública a pesar de que el orden jurídico le aseguraba que, si cumplía ciertas condiciones –ganar el concurso, en el caso que se examina-, sería escojida para el efecto.** De allí también resulta que, habiendo obrado de buena fe, confiando en la aplicación de las reglas que el Estado ha debido observar, el aspirante debe soportar una decisión arbitraria que no coincide con los resultados del proceso de selección. (...)"

Por otro lado, La Corte Constitucional en reiterada jurisprudencia ha enfatizado la importancia de garantizar el efecto útil de los concursos de méritos en virtud de que el querer del constituyente fue implantar un sistema que garantice los derechos de los ciudadanos que desean ingresar a la función pública en igualdad de condiciones, de tal forma que su vinculación dependa únicamente de sus cualidades intelectuales y psicotécnicas.

Así, la Sentencia SU- 089 de 1999 expresó:

*“No se requiere un profundo análisis de los términos usados por el Constituyente para concluir, entonces, que, salvo los casos expresamente definidos por el legislador o por la propia Carta, cuando alguien aspire a desempeñar un cargo al servicio del Estado, debe concursar; que los resultados del concurso son determinantes para los fines del nombramiento; que, por supuesto, la calificación obtenida dentro de aquél obliga al nominador, quien no podrá desatenderla para dar un trato inmerecido -a favor o en contra- a quienes han participado en el proceso de selección; y que, correlativamente, esos resultados generan derechos en cabeza de los concursantes que obtienen los más altos puntajes.”*

Esa misma posición se reiteró en la Sentencia SU- 1140 de 2000:

*“La Corte ha reiterado, en innumerables decisiones que el acceso a la función pública y el ascenso dentro de ésta, debe darse, por regla general, a través de un concurso de méritos en virtud del cual pueda seleccionarse al mejor candidato.*

*Adicionalmente, ha establecido que quien ocupe el primer puesto en el concurso debe ser vinculado al cargo para el cual concursó. En consecuencia, para la designación de una persona en un determinado cargo judicial basta con que dicha persona reúna las calidades exigidas por la ley y ocupe el primer puesto del listado nacional de elegibles, siempre que no concurra ninguna causal de inhabilidad ni incompatibilidad para el ejercicio del cargo. De verificarse alguna de las mencionadas causales, deberá nombrarse a quien ocupe el segundo lugar en el concurso.”*

*El concurso es el proceso que emprende la administración para garantizar una*

*selección objetiva y transparente del aspirante a ocupar un cargo público. Su finalidad es identificar destrezas, aptitud, experiencia, idoneidad moral y condiciones de personalidad de los aspirantes al cargo con un fin específico: determinar su inclusión en la lista de aspirantes, al igual que fijar su ubicación en la misma.*

En esta línea se ubica la jurisprudencia de la Corte Constitucional en la Sentencia C- 040 de 1995:

*“Por tanto, quien ocupe el primer lugar, de acuerdo con el puntaje obtenido, será el ganador y excluirá a los demás, en orden descendente. Si se procede de otro modo, habría que preguntarse, como lo hace el demandante, ¿para qué el concurso de méritos y calidades, si el nominador puede elegir al candidato de sus preferencias? De este campo, es preciso desterrar la arbitrariedad y, justamente, para ese propósito se ha ideado el concurso. En él, por tanto, se ha de calificar no sólo la idoneidad profesional o técnica del aspirante, sino también su solvencia moral, su aptitud física y su sentido social, de acuerdo con la categoría del empleo y las necesidades del servicio. Hay que hacer de la carrera administrativa el instrumento eficaz para lograr una administración pública en la que se garantice la eficiente prestación del servicio público, la idoneidad y moralidad de sus funcionarios y la prevalencia del interés general sobre el particular”.*

***De acuerdo con lo anterior, una vez se ejecutan las etapas del concurso y se publican los resultados, el aspirante que obtiene el primer puesto adquiere el derecho a ocupar el cargo. La conformación de la lista obliga al nominador a seleccionar al mejor de los concursantes. (...)***

Sentencia SU-613 de 2002: Esta sentencia de Unificación establece el principio del efecto útil de la lista de elegibles y el orden de elegibilidad y los terceros de buena fe en los concursos de méritos, sentencia que hace referencia al concurso en la Carrera Judicial pero que sus principios son aplicables a todos los demás concursos

*(...)*

### ***PRINCIPIO DE INTERPRETACIÓN DEL EFECTO ÚTIL-Lista de elegibles y lista de candidatos***

*Aplicando el criterio del efecto útil, debería admitirse que se han previsto dos sistemas distintos: uno la constitución de lista de elegibles, que supone la designación del primero de la lista y otro mediante la conformación de una lista de candidatos, entre los cuales se elegirá a la persona que ocupe el cargo. Esta interpretación se estimaría correcta pues el legislador claramente distinguió dos sistemas y, por otra parte, al equiparar los dos sistemas, la diferencia carecería de sentido. Sin embargo, esta distinción únicamente resulta compatible con la Constitución en la medida en que el procedimiento establecido para lograr la selección, respete un determinado criterio final de escogencia que asegure una igualdad real para acceder al cargo ofrecido.*

“(….)

**La Sentencia SU-913 de 2009:** En esta Sentencia de unificación entre otros asuntos la Corte Constitucional reitero que la Acción de Tutela es un Mecanismo idóneo para defender el nombramiento de quienes cuentan con una lista de elegibles en firme:

“(….)

**“ACCION DE TUTELA-Procedencia en materia de concurso de méritos para la provisión de cargos de carrera**

**Considera la Corte que en materia de concursos de méritos para la provisión de cargos de carrera se ha comprobado que no se encuentra solución efectiva ni oportuna acudiendo a un proceso ordinario o contencioso, en la medida que su trámite llevaría a extender en el tiempo de manera injustificada la vulneración de derechos fundamentales que requieren de protección inmediata.** Esta Corte ha expresado, que para excluir a la tutela en estos casos, el medio judicial debe ser eficaz y conducente, pues se trata nada menos que de la defensa y realización de derechos fundamentales, ya que no tendría objeto alguno enervar el mecanismo de tutela para sustituirlo por un instrumento previsto en el ordenamiento legal que no garantice la supremacía de la Constitución en el caso particular. (….)”

Además, la Corte Constitucional sostiene en Sentencia C-621 de 2015, que:

*“Asimismo, la carga argumentativa del juez que se desliga del precedente implica una exigencia tal, que si él no realiza una debida justificación de las razones que lo alejaron de tal precedente constitucional se genera un defecto que puede viciar la decisión. El desconocimiento, sin debida justificación, del precedente judicial configura un defecto sustantivo, en la medida en que su respeto es una obligación de todas las autoridades judiciales –sea éste precedente horizontal o vertical, en virtud de los principios del debido proceso, igualdad y buena fe. Por lo cual y a pesar de la regla general de obligatoriedad del precedente judicial, siempre que el juez exprese contundentemente las razones válidas que lo llevaron a apartarse del precedente constitucional, su decisión será legítima y acorde a las disposiciones legales y constitucionales”*

#### **I. PRETENSIONES PRINCIPALES:**

- ✓ Ruego al Despacho amparar mis derechos fundamentales **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) **PRINCIPIO DE FAVORABILIDAD LABORAL – PRO OPERARIO** (art. 53) y **CONFIANZA LEGÍTIMA**.
- ✓ Que en concordancia con lo anterior, se ordene a la **E.S.E METROSALUD** que

dentro de las 48 horas siguientes a la notificación del fallo de tutela, realice las actuaciones pendientes para mi nombramiento y posesión en periodo de prueba en un cargo de carrera de profesional universitario área salud, código 237 grado 1 ya que existen tres (3) vacantes definitivas adicionales a las dos (2) que inicialmente se ofertaron en el concurso No. 426 de 2016.

**J.**

## **PRUEBAS**

Documentales que se aportan:

- Copia de cédula de ciudadanía
- Lista de elegibles Resolución No. Resolución 20182110173505 de 2018, donde aparece que ocupé el sexto lugar.
- Pantallazo del SIMO, en el que se lee claramente que la ES.E. METROSALUD, oferto cinco (5) vacantes del cargo de la opec 1842 de la convocatoria 426 de 2016.
- Derecho de petición elevado a la jefatura de personal de la E.S.E. METROSALUD.
- Respuesta a derecho de petición de la E.S.E. METROSALUD.
- Comunicación de la CNSC con radicado 20201020769301 en el que se lee en su párrafo tercero: "...mediante radicado Nro. 20196000564062 del 11 de junio de 2019, la E.S.E. Metrosalud informó sobre la derogatoria del nombramiento en período de prueba del señor VICTOR FERNANDO BARRETO CUERVO quien ocupó la posición dos (2) en el empleo identificado con el Código OPEC Nro. 1842," lo que generó la reconfiguración de la lista de elegibles, pasando yo a ocupar el quinto puesto.

## **K. 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.

**J.**

## **NOTIFICACIONES**

- A la suscrita por el medio que el despacho considere más expedito, en el correo electrónico [elianapadilla2611@gmail.com](mailto:elianapadilla2611@gmail.com)  
Carrera 40 # 30-27 apto 301 Barrio María Auxiliadora Marinilla. Ant.
- A LA E.S.E METROSALUD En el correo electrónico de notificaciones judiciales que aparece en su página web: [\\_Correo:atencionalusuario@metrosalud.gov.co](mailto:_Correo:atencionalusuario@metrosalud.gov.co)  
Correo para Notificaciones de Despachos Judiciales:  
[notificacionesjudiciales@metrosalud.gov.co](mailto:notificacionesjudiciales@metrosalud.gov.co).
- Dirección carrera 50 N° 44-27 Edificio Sacatín, Medellín, Teléfono 5117505

Cordialmente,



**ELIANA PATRICIA PADILLA**  
C.C. 32.142.067