



Al contestar por favor cite estos datos:

Radicado No.: 20186000251541

Fecha: 02-10-2018 11:08 am

Bogotá D.C.

Señores

MILTON RESTREPO RUIZ

Presidente

LUIS HERNANDO QUEVEDO

Director Ejecutivo

Confederación Nacional de Asambleas y Diputados de Colombia - CONFADICOL

Correo electrónico: confadicol@gmail.com

REFERENCIA: EMPLEOS. Elección Secretario de las Asambleas Departamentales según lo dispuesto en la Ley 1904 de 2018. **RADICACION: 2018-206-026425-2** del 28 de septiembre de 2018.

Respectados señores, cordial saludo:

En atención a la comunicación de la referencia, mediante la cual consulta sobre si es viable la aplicación por analogía del parágrafo transitorio del artículo 12 de la Ley 1904 de 2018 para la elección del secretario de la Asamblea Departamental, me permito manifestarle lo siguiente:

1.- Elección de servidores por parte de las Corporaciones públicas.

El Acto Legislativo 02 de 2015 ¹ señala lo siguiente:

“ARTÍCULO 2°. El artículo 126 de la Constitución Política quedará así:

Los servidores públicos no podrán en ejercicio de sus funciones, nombrar, postular, ni contratar con personas con las cuales tengan parentesco hasta el cuarto grado de consanguinidad, segundo de afinidad, primero civil, o con quien estén ligados por matrimonio o unión permanente.

Tampoco podrán nombrar ni postular como servidores públicos, ni celebrar contratos estatales, con quienes hubieren intervenido en su postulación o designación, ni con personas que tengan con estas los mismos vínculos señalados en el inciso anterior.

Se exceptúan de lo previsto en este artículo los nombramientos que se hagan en aplicación de las normas vigentes sobre ingreso o ascenso por méritos en cargos de carrera.

Salvo los concursos regulados por la ley, la elección de servidores públicos atribuida a corporaciones públicas deberá estar precedida de una convocatoria pública reglada por la ley, en la que se fijen requisitos y procedimientos que garanticen los principios de publicidad, transparencia, participación ciudadana, equidad de género y criterios de mérito para su selección.

¹ Por medio del cual se adopta una reforma de equilibrio de poderes y reajuste institucional y se dictan otras disposiciones





Quien haya ejercido en propiedad alguno de los cargos en la siguiente lista, no podrá ser reelegido para el mismo. Tampoco podrá ser nominado para otro de estos cargos, ni ser elegido a un cargo de elección popular, sino un año después de haber cesado en el ejercicio de sus funciones:

Magistrado de la Corte Constitucional, de la Corte Suprema de Justicia, del Consejo de Estado, de la Comisión Nacional de Disciplina Judicial, Miembro de la Comisión de Aforados, Miembro del Consejo Nacional Electoral, Fiscal General de la Nación, Procurador General de la Nación, Defensor del Pueblo, Contralor General de la República y Registrador Nacional del Estado Civil.” (Subrayado fuera de texto)

“ARTÍCULO 23. Modifíquense los incisos cuarto y octavo del artículo 272 de la Constitución Política.

Inciso Cuarto:

Los Contralores departamentales, distritales y municipales serán elegidos por las Asambleas Departamentales, Concejos Municipales y Distritales, mediante convocatoria pública conforme a la ley, siguiendo los principios de transparencia, publicidad, objetividad, participación ciudadana y equidad de género, para periodo igual al del Gobernador o Alcalde, según el caso.

Inciso Octavo:

No podrá ser elegido quien sea o haya sido en el último año miembro de la Asamblea o Concejo que deba hacer la elección, ni quien haya ocupado cargo público en el nivel ejecutivo del orden departamental, distrital o municipal.” (Subrayado fuera de texto)

En los términos del artículo 126 de la Constitución Política, modificado por el artículo 2 del Acto Legislativo 02 de 2015, salvo los concursos regulados por la ley, la elección de servidores públicos atribuida a corporaciones públicas deberá estar precedida de una convocatoria pública reglada por la ley, en la que se fijen requisitos y procedimientos que garanticen los principios de publicidad, transparencia, participación ciudadana, equidad de género y criterios de mérito para su selección.

Además por cuanto el concurso público de méritos responde a fines constitucionales que goza de una protección por principios como la transparencia, objetividad, la participación ciudadana y la regla de mérito para el acceso a cargos públicos, no tendría justificación una interpretación contraria.

Como puede observarse, el Acto Legislativo 02 de 2015, atribuyó al Legislador la competencia para reglar las convocatorias públicas que precederán la elección de servidores públicos atribuida a corporaciones públicas y determinar el procedimiento correspondiente.

2.- Reglas de la convocatoria pública para servidores públicos atribuida a las Corporaciones Públicas

El Congreso de la República expidió la Ley 1904 del 27 de junio de 2018 “Por la Cual se establecen las Reglas de la Convocatoria Pública para la elección de Contralor General de la República por el Congreso de la República”, consagra:

“ARTICULO 11. Las disposiciones contenidas en la presente ley serán aplicables en lo que correspondan a la elección de los contralores departamentales, distritales, y municipales, en tanto el Congreso de la República expida disposiciones especiales para la materia.”



(...)

"ARTÍCULO 12. Vigencia y derogaciones. La presente Ley rige a partir de la fecha de su promulgación y deroga todas disposiciones que le sean contrarias, en especial el artículo 23 de la Ley 5 de 1992."

PARÁGRAFO TRANSITORIO. Mientras el Congreso de la República regula las demás elecciones de servidores públicos atribuidas a las corporaciones públicas conforme lo establecido en el inciso cuarto del artículo 126 de la Constitución Política, la presente Ley se aplicará por analogía.»

La Ley 1904 de 2018 rige a partir de su promulgación, la cual se efectuó el día 27 de junio de 2018 y, por lo tanto, sus disposiciones que regulan la Convocatoria Pública para la elección de Contralor General de la República por el Congreso de la República, conforme a lo dispuesto en su artículo 11, serán aplicables en lo que correspondan a la elección de los contralores departamentales, distritales, y municipales, en tanto el Congreso de la República expida las disposiciones especiales sobre la materia.

Adicionalmente dispuso la norma en el párrafo transitorio del artículo 12 de la citada Ley 1904 que hasta que el Congreso de la República dispone las reglas de las demás elecciones de servidores públicos a cargo de las Corporaciones públicas según lo establece el artículo 126 de la Constitución Política, se dará aplicación por analogía a las reglas que señalan la ley 1904 de 2018

3.- Elección de los Secretarios de las Asambleas Departamentales

Ahora bien, con relación a su inquietud relacionada en cuanto a si es procedente aplicar la misma convocatoria del contralor para la elección del Secretario de la Asamblea Departamental, me permito manifestar lo siguiente:

La Ley 136 de 1994² establece:

En cuanto al procedimiento para la elección del Secretario de la Asamblea Departamental, el inciso primero del artículo 299 de la Constitución Política establece :

"ARTICULO 299. En cada departamento habrá una corporación político-administrativa de elección popular que se denominará asamblea departamental, la cual estará integrada por no menos de 11 miembros ni más de 31. Dicha corporación gozará de autonomía administrativa y presupuesto propio, y podrá ejercer control político sobre la administración departamental.
(...)"

Por su parte el Decreto 1222 de 1986, *Por el cual se expide el Código de Régimen Departamental*, señala:

"ARTÍCULO 33.-Las asambleas expedirán el respectivo reglamento para su organización y funcionamiento".

En criterio de lo expuesto, la Asamblea Departamental se encuentra facultado para elegir a los funcionarios de su competencia entre los que se encuentra el Secretario; no obstante, la norma no hace referencia al procedimiento para realizar dicha elección, por cuanto el empleo se

² Por la cual se dictan normas tendientes a modernizar la organización y el funcionamiento de los municipios



deberá proveer conforme al reglamento interno que para el efecto haya expedido la Asamblea Departamental.

De tal manera que dichas disposiciones no hacen mención al procedimiento que debe seguir el la Asamblea Departamental para la elección de sus secretarios, razón por la cual resulta procedente para la provisión del empleo de Secretario de la Asamblea Departamental la aplicación analógica que prevé el artículo transitorio del artículo 12 de la Ley 1904 de 2018.

CONCLUSIONES

Teniendo en cuenta lo dispuesto en la normativa citada, en criterio de esta Dirección Jurídica se concluye lo siguiente

1.- La elección del Secretario de la Asamblea Departamental le corresponde a dicha Corporación pública

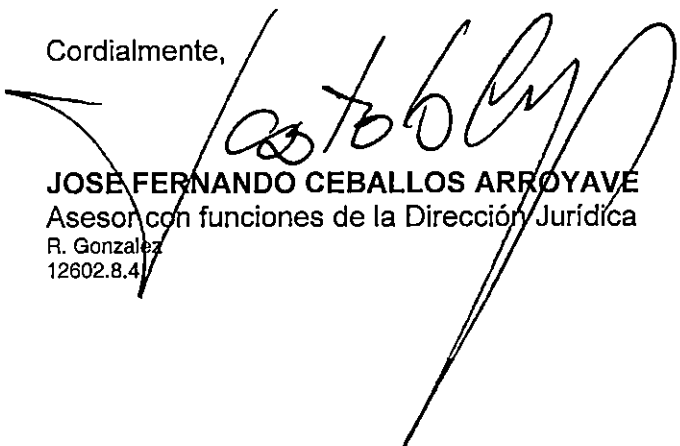
2.- Si bien existen normas que asignan la facultad nominadora del secretario de cada corporación pública, las mismas no regulan procedimiento que debe seguir la Asamblea Departamental para la elección de sus secretarios, en consecuencia en criterio de esta Dirección Jurídica se debe dar aplicación al parágrafo transitorio del artículo 12 de la Ley 1904 de 2018, hasta tanto el Congreso de la República expida normas especiales para el efecto.

En cuanto a su disposición para concertar las medidas frente al proceso de selección de los secretarios de los Concejos Municipales y las Asambleas Departamentales, este Departamento los invita a acordar la fecha de reunión, para cuyo efecto podrán comunicarse con la Dirección Jurídica del Departamento (teléfono 7395656 ext 741).

Para mayor información relacionada con los temas de este Departamento Administrativo, le sugerimos ingresar a la página web www.funcionpublica.gov.co/eva en el link "Gestor Normativo" donde podrá consultar entre otros temas, los conceptos emitidos por esta Dirección Jurídica.

El anterior concepto se emite en los términos establecidos en el artículo 28 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

Cordialmente,


JOSE FERNANDO CEBALLOS ARROYAVE
Asesor con funciones de la Dirección Jurídica
R. Gonzalez
12602.8.4