

**Necesidad e insuficiencia de la nulidad y el restablecimiento del derecho por disyuntiva entre derecho interamericano y derecho interno en la sanción administrativa de servidores públicos elegidos popularmente**

**Nombre de los estudiantes**

Ana Milena Barrios Hamburger  
CC 1047235091  
Código estudiantil: 20131141952  
Correo institucional: [abarrios46@unisimonbolivar.edu.co](mailto:abarrios46@unisimonbolivar.edu.co)

Clarelid María Solano Ahumada  
CC 1047236267  
Código estudiantil: 20141151056  
Correo institucional: [clarelidsolano@gmail.com](mailto:clarelidsolano@gmail.com)

Trabajo de Investigación o Tesis Doctoral como requisito para optar el título de Especialista en Derecho Administrativo

Tutores

**PhD. Eduardo Palencia Ramos**

**RESUMEN (extenso mínimo de 500 palabras y máximo 1000 palabras)**

**Antecedentes:** Sobre el medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho, se conocieron aspectos conceptuales legales y teleológicos así como características del mismo. De igual forma, se estudió a la teoría de los motivos y las finalidades como producto de la jurisprudencia del Consejo de Estado colombiano, la cual propone de manera dinámica la forma de escoger la acción contenciosa procedente de acuerdo a lo que el interesado quiere lograr, teniendo en cuenta: i) el contenido de los actos acusados, ii) los efectos de declaratoria de nulidad y iii) la relación del accionante con sus efectos. Así las cosas, a través de la teoría de los móviles y las finalidades se pretenden diferenciar entre el medio de control de simple nulidad o el medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho. Asimismo, la necesidad e insuficiencia del medio de control está sustentada según Hernández-Mendible (2020), en que se dieron indicios de persecución política suficientemente grave, precisa y concordante como para concluir que se trató de una decisión estatal discriminatoria, sin que se pueda dejar de reconocer la conducta del propio Estado al minimizar la lesión, mediante

la posterior anulación de la medida sancionatoria con el medio de control contencioso (Hernández-Mendible, 2020).

**Objetivos:** el objetivo principal de este ensayo fue reflexionar sobre la necesidad e insuficiencia de la nulidad y el restablecimiento del derecho, frente a la facultad administrativa sancionatoria de la Procuraduría General de la Nación contra servidores públicos elegidos popularmente y la disyuntiva con el Derecho Interamericano.

**Materiales y Métodos:** se desarrolló un análisis teórico desde la revisión sistemática de literatura del caso Petro Urrego a nivel del Sistema Interamericano y de derecho interno desde la perspectiva de la Corte Interamericana de Derechos Humanos (Corte IDH), la Comisión Interamericana de Derechos Humanos (CIDH), el Consejo de Estado como Alta Corte colombiana en materia contenciosa administrativa y de la Procuraduría General de la Nación – PGN. Asimismo, se señalaron aspectos conceptuales, legales y teleológicos importantes sobre el medio de control bajo estudio. Lo anterior, se logró a partir del método de estudio bibliográfico y de fuentes secundarias publicadas en bases de datos institucionales así como de revistas y motores de búsqueda como Google Académico, Scielo, Xperta, Legis, ProQuest, E-Libro, entre otras.

**Resultados:** De los resultados encontrados a partir de la doctrina y la jurisprudencia de la Corte IDH, específicamente Sentencia del 08 de julio de 2020: caso Petro Urrego vs Colombia, se conoció de los votos disidentes de la sentencia de la Corte IDH (2020), que el medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho a nivel interno en Colombia no es suficiente porque ignoran la verdadera motivación del desvío de poder, que es la discriminación, los indicios de persecución política, la afectación en la confianza de los electores de la víctima, la mancha en la opinión pública, que degenera en un hecho de “práctica manipuladora del ordenamiento jurídico” y una decisión discriminatoria estatal. No obstante, afortunadamente la Corte IDH tiene el principio de complementariedad como fuente de derecho para hacer seguimiento de las normas convencionales ratificadas en el derecho interno de los países parte del Sistema Interamericano de Derechos Humanos. Igualmente, por razón de este mandato de optimización se espera que el Estado colombiano brinde informe completo y detallado de las medidas de cumplimiento implementadas en pro de dar cumplimiento a la sentencia de la Corte IDH (2020), hasta entonces, el caso Petro Urrego vs. Nación colombiana no podrá concluirse y cerrarse en sede internacional.

**Conclusiones:** El medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho resulta tan importante dentro de un ordenamiento jurídico porque evita que los actos administrativos irregulares de las dependencias del Estado continúen produciendo efectos jurídicos sobre los administrados. Sin embargo, la necesidad e insuficiencia del medio de control de nulidad y el restablecimiento del derecho a causa de la disyuntiva a nivel interamericano y de derecho interno sobre la facultad administrativa de sancionar a servidores públicos elegidos popularmente, es de los grandes problemas para poder brindar una reparación integral aunada al restablecimiento, pues no se puede generar ni garantizar la no repetición. Además, la Corte IDH (2020) aseguró que no se puede abusar de la nulidad y el restablecimiento del derecho al tratar de arreglar con este medio de control el

abuso de poder que pudiera presentar el Estado en contra de sus administrados, generando una “guerra de derecho” donde los medios contenciosos se convierten en un instrumentos vengativo o de protección a las intenciones plagadas de política arbitraria y de mermelada. De ahí que, “se deba exigir a los Estados el máximo cuidado, transparencia y prudencia posibles cuando se trate de investigar, acusar y sancionar a personas con alto protagonismo político, pues de lo contrario, en lugar de luchar contra las distintas manifestaciones de corrupción, se estaría estableciendo un marco inquisitorial para menoscabar una lucha política sana y democrática” (Corte IDH, 2020); (Hernández-Mendible, 2020).

**Palabras clave:** medio de control contencioso, nulidad y restablecimiento del derecho, sanción administrativa, servidor público elegido por voto popular.

### ABSTRACT

**Background:** On the means of control of nullity and reestablishment of the right, legal and teleological conceptual aspects were known, as well as its characteristics. In the same way, the theory of motives and purposes was studied as a product of the jurisprudence of the Colombian State Council, which dynamically proposes the way to choose the appropriate contentious action according to what the interested party wants to achieve, taking into account: i) the content of the accused acts, ii) the effects of the declaration of nullity and iii) the relationship of the plaintiff with its effects. Thus, through the theory of motives and purposes, it is intended to differentiate between the means of control of simple nullity or the means of control of nullity and restoration of the right. Likewise, the need and insufficiency of the means of control is supported according to Hernández-Mendible (2020), in which there were indications of political persecution serious enough, precise and concordant to conclude that it was a discriminatory state decision, without being able to stop recognizing the conduct of the State itself by minimizing the injury, through the subsequent annulment of the sanctioning measure with the means of contentious control (Hernández-Mendible, 2020).

**Objective:** The main objective of this essay was to reflect on the need and insufficiency of the nullity and reestablishment of the law, in the face of the sanctioning administrative power of the Attorney General's Office against popularly elected public servants and the dilemma with Inter-American Law.

**Materials and Methods:** A theoretical analysis was developed from the systematic literature review of the Petro Urrego case at the level of the Inter-American System and internal law from the perspective of the Inter-American Court of Human Rights (IACHR Court), the Inter-American Commission on Human Rights (IACHR), the Council of State as the Colombian High Court in contentious administrative matters and the Office of the Attorney General of the Nation – PGN. Likewise, important conceptual, legal and teleological aspects about the means of control under study were pointed out. The foregoing was achieved from the bibliographic study method and secondary sources published in institutional databases as well as journals and search engines such as Google Scholar, Scielo, Xperta, Legis, ProQuest, E-Libro, among others.

**Results:** From the results found from the doctrine and jurisprudence of the Inter-American Court, specifically Judgment of July 08, 2020: Petro Urrego vs. Colombia case, the dissenting votes of the Inter-American Court judgment (2020) were known, which the means of nullity control and restoration of the law at the internal level in Colombia is not enough because they ignore the true motivation for the misuse of power, which is discrimination, signs of political persecution, the affectation of the trust of the victims' voters, the stain on public opinion, which degenerates into a fact of "manipulative practice of the legal system" and a state discriminatory decision. However, fortunately, the Inter-American Court has the principle of complementarity as a source of law to monitor the conventional norms ratified in the domestic law of the countries that are part of the Inter-American Human Rights System. Likewise, due to this optimization mandate, it is expected that the Colombian State will provide a complete and detailed report on the compliance measures implemented in order to comply with the ruling of the Inter-American Court (2020), until then, the case of Petro Urrego vs. Colombian Nation will not be able to conclude and close in international headquarters.

**Conclusions:** The means of control of nullity and restoration of the right is so important within a legal system because it prevents irregular administrative acts of State agencies from continuing to produce legal effects on the administered. However, the need and insufficiency of the means of nullity control and the reestablishment of the right due to the dilemma at the inter-American level and domestic law regarding the administrative power to sanction popularly elected public servants, is one of the great problems to be able to provide comprehensive reparation coupled with restoration, since non-repetition cannot be generated or guaranteed. In addition, the Inter-American Court (2020) assured that the nullity and restoration of the right cannot be abused when trying to fix with this means of control the abuse of power that the State could present against its administrators, generating a "war of law" where contentious means become a vindictive or protective instrument for intentions riddled with arbitrary politics and jam. Hence, "the States should be required to take the utmost care, transparency and prudence possible when it comes to investigating, charging and punishing highly politically prominent people, otherwise, instead of fighting against the different manifestations of corruption, an inquisitorial framework would be being established to undermine a healthy and democratic political struggle" (International Court of Human Rights, 2020); (Hernández-Mendible, 2020).

**Keywords:** means of contentious control, nullity and restoration of the right, administrative sanction, public servant elected by popular vote.

#### **REFERENCIAS (colocar a cada artículo el DOI o la URL en caso de no tener DOI)**

1. *Ámbito jurídico*. (2015). Teoría de móviles y finalidades del CPACA es constitucional.  
<https://www.ambitojuridico.com/noticias/administrativo/administrativo-y-contratacion/teoria-de-moviles-y-finalidades-del-cpaca-es>

2. **Ámbito jurídico.** (2018). Consejo de Estado repasa la teoría de los móviles y las finalidades.  
<https://www.ambitojuridico.com/noticias/administrativo/administrativo-y-contratacion/consejo-de-estado-repasa-la-teoria-de-los>
3. Asamblea Legislativa del Sistema Interamericano de Derechos Humanos. (1973). Convención Interamericana de Derechos Humanos – CIDDHH. Ratificación de Colombia a la Convención Interamericana de Derechos Humanos – CIDDHH.  
<https://www.corteconstitucional.gov.co/relatoria/CONVENCION%20AMERICANA%20SOBRE%20DERECHOS%20HUMANOS.%20LEY%2016%20DE%201972.php#:~:text=Los%20Estados%20Partes%20en%20esta,pol%C3%ADticas%20o%20de%20cualquier%20otra>
4. Asamblea Nacional Constituyente. (1991). Constitución Política de Colombia. <http://www.secretariassenado.gov.co/index.php/constitucion-politica>
5. Berrocal, L. (2014). Manual del Acto Administrativo Bogotá D.C Librería Ediciones del profesional Ltda.
6. Betancur, C. (2013) Derecho Procesal Administrativo. Señal Editora; Bogotá D.C.
7. Congreso de la República de Colombia. (2011). Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo - CPACA. [http://www.secretariassenado.gov.co/senado/basedoc/ley\\_1437\\_2011.html](http://www.secretariassenado.gov.co/senado/basedoc/ley_1437_2011.html)
8. Consejo de Estado. (2017). Nulidad y restablecimiento del derecho caso Petro Urrego vs. Nación – Procuraduría General de la Nación. [https://www.procuraduria.gov.co/relatoria/media/file/flas\\_juridico/1892\\_CE-Rad-2014-00360-00%20GUSTAVO%20PETRO.pdf](https://www.procuraduria.gov.co/relatoria/media/file/flas_juridico/1892_CE-Rad-2014-00360-00%20GUSTAVO%20PETRO.pdf)
9. Consejo de Estado. (2019). Sentencia 01017 de 2019. [https://www.funcionpublica.gov.co/eva/gestornormativo/norma\\_pdf.php?i=90604](https://www.funcionpublica.gov.co/eva/gestornormativo/norma_pdf.php?i=90604)
10. Corte Interamericana de Derechos Humanos – Corte IDH. (08 de julio de 2020). Caso Petro Urrego vs. Colombia. Excepciones preliminares, fondo, reparaciones y costas. [https://www.corteidh.or.cr/docs/casos/articulos/seriec\\_406\\_esp.pdf](https://www.corteidh.or.cr/docs/casos/articulos/seriec_406_esp.pdf)
11. Freitas, L., y Marimón, Z. (2015). La acción de nulidad y restablecimiento del derecho: evolución histórico-jurídica en Colombia. Universidad Santo Tomás. <https://repository.usta.edu.co/bitstream/handle/11634/1962/Freitasluis2015.pdf?sequence=1>
12. Hernández-Mendible, V. (2020). Notas sobre la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos. Revista de Administración Pública, Vol. 213, p.p. 331-343. doi: <https://doi.org/10.18042/cepc/rap.213.14>
13. Navarro, L. y Madrigal, J. (2010). Teoría de “los móviles y las finalidades” línea jurisprudencial. Universidad de Medellín. [https://repository.udem.edu.co/bitstream/handle/11407/4642/TG\\_EDPC\\_25.pdf?sequence=1&isAllowed=y#:~:text=La%20teor%C3%ADa%20de%20los%20m%C3%B3viles,del%20accionante%20con%20los%20efectos](https://repository.udem.edu.co/bitstream/handle/11407/4642/TG_EDPC_25.pdf?sequence=1&isAllowed=y#:~:text=La%20teor%C3%ADa%20de%20los%20m%C3%B3viles,del%20accionante%20con%20los%20efectos)

14. Ortega, L. (2018). El acto administrativo en los procesos y procedimientos. Universidad Católica de Colombia. <https://publicaciones.ucatolica.edu.co/pdf/el-acto-administrativo-en-los-procesos-y-procedimiento.pdf>
15. Presidencia de la República de Colombia. (2014). Decreto 570 de 2014. Destitución de Gustavo Francisco Petro Urrego del cargo como Alcalde Mayor de Bogotá D.C. 2010 – 2014. <http://wsp.presidencia.gov.co/Normativa/Decretos/2014/Documents/MARZO/20/DECRETO%20570%20DEL%2020%20DE%20MARZO%20DE%202014.pdf>
16. Procuraduría General de la Nación - PGN. (09 de diciembre de 2013). Fallo de única instancia de la Sala Disciplinaria de la Procuraduría General de la Nación contra Gustavo Francisco Petro Urrego. [https://www.procuraduria.gov.co/portal/media/file/portal\\_doc\\_interes/149\\_FALLO%20%C3%9ANICA%209%20dic%202013%20GUSTAVO%20PETRO%20URREGO.pdf](https://www.procuraduria.gov.co/portal/media/file/portal_doc_interes/149_FALLO%20%C3%9ANICA%209%20dic%202013%20GUSTAVO%20PETRO%20URREGO.pdf)