

DECRETO Nº 167/14

VISTO:

La resolución Nº 3071/14, dictada por el Concejo Deliberante de Capilla del Monte, en su sesión de fecha 27 de Noviembre de 2014, por la cual dispuso rechazar el proyecto de ordenanza de presupuesto y cálculo de recursos para el año 2015, el proyecto de ordenanza tarifaria y los proyectos de ordenanza presentados por EMOSS, oportunamente enviado por este Departamento Ejecutivo Municipal;

Y CONSIDERANDO:

Que la Ley Orgánica Municipal Nº 8102, en su artículo 33 dice que: “*Los Proyectos de Ordenanzas podrán ser presentados por los miembros del Concejo Deliberante, el Departamento Ejecutivo o por iniciativa popular. **Compete al Departamento Ejecutivo, en forma exclusiva, la iniciativa sobre organización de las Secretarías de su dependencia y el Proyecto de Presupuesto acompañado del plan de recursos**, que deberá ser presentado hasta treinta (30) días antes del vencimiento del período ordinario de sesiones*”.

Que en cumplimiento de tal norma, el DEM envió el proyecto de presupuesto, el que ha sido rechazado por el HCD fundado en que el aumento propuesto PARA LAS TASAS Y PRESTACIÓN DE SERVICIOS es excesivo.

Sobre esta base, es que corresponde efectuar una serie de consideraciones respecto a las atribuciones del Honorable Concejo Deliberante.

En primer término, el artículo 30 de la Ley Orgánica Municipal dice: “**Son atribuciones del Concejo Deliberante: Inc. 18) Sancionar la Ordenanza de Presupuesto y las que creen y determinen tributos, de acuerdo a los principios del Art. 71 de la Constitución Provincial.**” A su vez, el Art. 71 de la Constitución Provincial expresamente dice: “*El sistema tributario y las cargas públicas se fundamentan en los principios de la legalidad, equidad, capacidad contributiva, uniformidad, simplicidad y certeza.... El Estado Provincial y los Municipios establecen sistemas de cooperación, administración y fiscalización conjunta de los gravámenes. **Pueden fijarse estructuras progresivas de alícuotas, exenciones y otras disposiciones tendientes a graduar la carga fiscal para lograr el desarrollo económico y social de la comunidad.** Ninguna ley puede disminuir el monto de los gravámenes una vez que han vencido los términos generales para su pago en beneficio de los morosos o evasores de las obligaciones tributarias. La ley determina el modo y la forma para la procedencia de la acción judicial donde se discuta la legalidad del pago de impuestos y tasas.*”

Es decir, el HCD está incumpliendo la ley, ya que su atribución es la de sancionar la ordenanza de presupuesto sobre la base del proyecto enviado por el DEM, que posee en forma exclusiva tal iniciativa, y que obviamente puede ser modificado, o no, pero no rechazado.

En otros términos, el HCD puede disentir o concordar con el proyecto del DEM y sobre dicha base modificarlo, conforme expusimos ut supra, pero su atribución/deber es la de sancionarlo a los fines de lograr el desarrollo económico y social de la comunidad, conforme lo estipula el artículo 71 de la Constitución Provincial.

En segundo término, la Resolución Nº 3071/14 denota una afectación al principio de legalidad al cual hace referencia el artículo 71 de la Constitución Provincial.

Que dicha afectación se configura, en tanto y en cuanto, se está violando uno de los elementos esenciales del derecho administrativo, y de los actos administrativos en particular, que es justamente la “finalidad” de estos últimos, y cuyo vicio es denominado, doctrinaria y jurisprudencialmente, como “desviación de poder”.

Es decir, cuando la administración dicta actos, en este caso la ordenanza de presupuesto, debe hacerlo teniendo en consideración todos los elementos del derecho administrativo (objeto, causa, motivación, finalidad, procedimiento, etc.) y ninguno de ellos debe estar viciado, ya que trae

aparejado la nulidad del mismo. Así, esta ordenanza de presupuesto, está viciada en su elemento finalidad.

Así, todas las decisiones públicas –incluso las normativas en cualquier escalón de la pirámide jurídica- deben reunir, amén de los requisitos formales en cuanto al órgano de producción y a la subordinación en la letra a la norma de jerarquía superior, las siguientes condiciones: 1) no perseguir expresa o de manera encubierta un fin, público o privado, distinto que el querido por el autor de la norma superior que autoriza o prevé la toma de esa decisión; 2) aún coincidiendo el fin perseguido por la decisión con el fin querido por el legislador superior, las medidas dispuestas en la primera deben ser proporcionalmente adecuadas a dicha finalidad; 3) la opción elegida debe ser la más razonable y menos “costosa”, en términos sociales, políticos o económicos, con relación a la finalidad, aún legítima, perseguida.

El incumplimiento de tales requisitos genera el vicio que en derecho público es denominado “*desviación de poder*”, como la expresión jurídica del vicio político del “*abuso de poder*”, en definitiva un supuesto análogo al “*abuso de derecho*” del derecho privado (conf. Art. 1071 del C. Civil.) Precisamente, es una posición doctrinaria difundida aquella que encuentra entre las instituciones del “abuso del derecho” y de la “desviación de poder” una relación de género a especie¹.

A la luz de estos conceptos, resulta claro que el HCD no solo incumple la ley 8102, sino que persigue, mediante el rechazo del presupuesto enviado por el DEM una finalidad distinta, lo que configura un verdadero abuso de poder.

Que en base a lo expuesto, es que corresponde que el HCD, y antes del 31 de diciembre, cumpla con sus atribuciones y sancione la ordenanza de presupuesto y tarifaria para el año 2015, bajo apercibimiento de efectuar las denuncias penales pertinentes por incumplimiento de los deberes de funcionario público.

Por ello, el Intendente Municipal de Capilla del Monte

D E C R E T A

Artículo 1º.-: VETASE en forma total el Proyecto sancionado con fuerza de Ordenanza por el Concejo Deliberante de Capilla del Monte, mediante Resolución Nº 3071/14, dada en la sala de sesiones a los 27 días del mes de noviembre de 2014.-

Artículo 2º.-: VUELVA al Concejo Deliberante en cumplimiento de lo establecido en el Artículo 34 de la Ley Orgánica Municipal Nº 8102.-

Artículo 3º.-: El presente Decreto será refrendado por el Sr. Secretario de Gobierno de la Municipalidad de Capilla del Monte.-

Artículo 4º.-: COMUNIQUESE, córrase vista al Tribunal de Cuentas, publíquese, dése al Registro Municipal y archívese.-

Capilla del Monte, 3 de diciembre de 2014.-

Firmado: OSVALDO OSCAR MARQUES
SEC. GOB.

GUSTAVO ADOLFO SEZ
INTENDENTE MPAL.

¹ Silva Tamayo, Gustavo. “Desviación de poder y abuso de derecho”, Lexis Nexis, Monografías Jurídicas Nº 157, Buenos Aires, 2006. Capítulo IV.