

## SESIONES ORDINARIAS

2007

## ORDEN DEL DIA N° 2736

COMISION BICAMERAL PERMANENTE DE TRAMITE LEGISLATIVO  
(LEY 26.122)

Impreso el día 3 de septiembre de 2007

Término del artículo 113: 12 de septiembre de 2007

SUMARIO: **Declaración** de validez de los decretos 271/00, 962/01 y 1.056/03.

1. (7-P.E.-2000.)
2. (28-P.E.-2001.)
3. (24-P.E.-2003.)

- I. **Dictamen de mayoría.**
- II. **Dictamen de minoría.**
- III. **Dictamen de minoría.**

## I

**Dictamen de mayoría***Honorable Cámara:*

La Comisión Bicameral Permanente de Trámite Legislativo –Ley 26.122– prevista en los artículos 99, inciso 3, y 100, incisos 12 y 13 de la Constitución Nacional ha considerado el expediente referido a los decretos del Poder Ejecutivo nacional 271 de fecha 24 de marzo de 2000 mediante el cual se deroga el Régimen de Renovación del Parque Automotor previsto en los decretos 35/99, 208/99, 397/99, 926/99 y 1.220/99 con las excepciones y los alcances establecidos en el decreto; 962 de fecha 26 de julio de 2001 mediante el cual se aprueban las actas acuerdo y sus anexos suscritas entre el Ministerio de Infraestructura y Vivienda y los Concesionarios Ferrovías S.A. Concesionaria y Metrovías S.A.. Considera como deudas contraídas por el Tesoro nacional, hasta la finalización del ejercicio fiscal de 2000, los conceptos y montos que se consignan en las actas acuerdo aprobadas. Las citadas deudas quedan comprendidas dentro de los conceptos del inciso f) del artículo 2º de la ley 25.152; y 1.056 de fecha 30 de abril de 2003 mediante el cual se establece que serán beneficiarios del fideicomiso creado por el artículo 12 del decreto 976/01, desde el 1º de noviem-

bre de 2002 hasta el 30 de abril de 2003, las empresas o entes provinciales del servicio de transporte ferroviario de personas de carácter urbano o suburbano, con exclusión del Area Metropolitana de Buenos Aires, con una participación del 1 % de los fondos que ingresen mensualmente al Sistema Integrado de Transporte Terrestre.

En virtud de los fundamentos que se exponen en el informe adjunto, y por los que oportunamente ampliará el miembro informante, se aconseja la aprobación del siguiente

**Proyecto de resolución***La Cámara de Diputados de la Nación*

RESUELVE:

1. Declarar la validez de los decretos 271 de fecha 24 de marzo de 2000; 962 de fecha 26 de julio de 2001; y 1.056 de fecha 30 de abril de 2003 mediante el cual se establece que serán beneficiarios del fideicomiso creado por el artículo 12 del decreto 976/01, desde el 1º de noviembre de 2002 hasta el 30 de abril de 2003, las empresas o entes provinciales del servicio de transporte ferroviario de personas de carácter urbano o suburbano, con exclusión del Area Metropolitana de Buenos Aires, con una participación del 1 % de los fondos que ingresen mensualmente al Sistema Integrado de Transporte Terrestre.

2. Comuníquese.

De acuerdo con las disposiciones pertinentes, este dictamen pasa directamente al orden del día.

Sala de la comisión, 8 de agosto de 2007.

*Jorge M. Capitanich. – Diana B. Conti. – Luis F. J. Cigogna. – Jorge A. Landau. – Agustín O. Rossi. – Nicolás A. Fernández. – María L. Leguizamón. – Miguel A. Pichetto. – Luz M. Sapag.*

## INFORME

Honorable Cámara:

## I. Antecedentes

La Constitución Nacional, antes de la reforma de 1994, establecía en forma clara y terminante la doctrina de la separación de las funciones del gobierno, precisando uno de los contenidos básicos asignados a la forma republicana prevista en su artículo 1°.

La clásica doctrina de la división de los poderes, concebida por el movimiento constitucionalista como una de las técnicas más eficaces para la defensa de las libertades frente a los abusos gestados por la concentración del poder, y que fue complementada con la teoría de los controles formulada por Karl Loewenstein, revestía jerarquía constitucional y era uno de los pilares elementales sobre los cuales se estructuraba la organización gubernamental de la Nación.

Gregorio Badeni<sup>1</sup> señala: "...Las funciones del órgano ejecutivo han aumentado en los sistemas democrático-constitucionales como consecuencia de la ampliación de la actividad estatal. Y, si bien esa tendencia se refleja en todos los órganos gubernamentales, su proyección resulta mucho más significativa en el Poder Ejecutivo debido a que su función no se limita a la simple ejecución de las leyes, sino que se extiende, en forma global, a la gestión y administración de los asuntos públicos, y a la determinación del plan de gobierno..."

En este orden de ideas, el citado constitucionalista destaca: "...La expansión de las funciones ejecutivas no configura, necesariamente, una corrupción constitucional por cuanto ella puede ser convalidada mediante una interpretación dinámica y razonable de la ley fundamental..."<sup>2</sup>

"En el ámbito de la vida social, política o económica de una Nación —agrega Badén— pueden presentarse situaciones graves de emergencia generadoras de un estado de necesidad cuya solución impone que se adopten medidas urgentes para neutralizar sus efectos perjudiciales o reducirlos a su mínima expresión posible. Cuando esas medidas, constitucionalmente, deben revestir carácter legislativo, las demoras que a veces se producen en el trámite parlamentario pueden privarlas de eficacia temporal, y ello justificaría su sanción inmediata por el órgano ejecutivo, ya sea en forma directa o como consecuencia de una delegación congresual..."<sup>3</sup>

La reforma constitucional de 1994 dejó atrás la discusión doctrinaria y jurisprudencial que en el mar-

co del paradigma instaurado por los constituyentes de 1853/60 se planteaba.<sup>4</sup>

A partir de la reforma, la facultad que la Constitución Nacional le atribuye excepcionalmente al Poder Ejecutivo, más allá de las posturas doctrinarias ha adquirido "carta de ciudadanía constitucional, por lo que ya no tiene sentido discutir si la procedencia de esta clase de reglamentos se apoya en el ensanche, o bien, en la superación de las fuentes constitucionales. En tal sentido, su validez constitucional encuentra apoyo expreso en el artículo 99, inciso 3, de la Constitución reformada".<sup>5</sup>

En procura de una regulación del poder atribuido al presidente de la Nación se establecieron mecanismos tendientes a resolver el uso y la instrumentación de tres decretos cuyas características han sido tipificados en nuestra Constitución Nacional: a) los decretos de necesidad y urgencia, b) los dictados en virtud de delegación legislativa y c) los de promulgación parcial de las leyes.

Estos decretos han sido consagrados expresamente en los artículos 99, inciso 3, 76, 80 y 100, incisos 12 y 13, de la Constitución Nacional.

El artículo 99 en su parte pertinente establece:

CAPÍTULO TERCERO. *Atribuciones del Poder Ejecutivo.* Artículo 99. "El presidente de la Nación tiene las siguientes atribuciones:

.....

"3. Participa de la formación de las leyes con arreglo a la Constitución, las promulga y hace publicar. El Poder Ejecutivo no podrá en ningún caso bajo pena de nulidad absoluta e insanable, emitir disposiciones de carácter legislativo. Solamente cuando circunstancias excepcionales hicieran imposible seguir los trámites ordinarios previstos por esta Constitución para la sanción de las leyes, y no se trate de normas que regulen materia penal, tributaria, electoral o el régimen de los partidos políticos, podrá dictar decretos por razones de necesidad y urgencia, los que serán decididos en acuerdo general de ministros que deberán refrendarlos, conjuntamente con el jefe de Gabinete de Ministros.

"El jefe de Gabinete de Ministros personalmente y dentro de los diez días someterá la medida a consideración de la comisión bicameral permanente, cuya composición deberá respetar la proporción de

<sup>4</sup> Joaquín V. González se pronunciaba a favor de la constitucionalidad de los decretos de necesidad y urgencia siempre que ellos sean sometidos a consideración del Honorable Congreso de la Nación. *Manual de la Constitución Argentina*, 1890.

En una postura distinta, se ubica Linares Quintana, siguiendo el criterio ortodoxo de que lo que no está previsto en la ley no se puede hacer.

<sup>5</sup> Cassagne, Juan Carlos, *La configuración de la potestad reglamentaria*, "La Ley" 2004-A, 1144.

<sup>1</sup> Badeni, Gregorio, *Reglamentación de la comisión bicameral permanente*, "La Ley", 2006-D, 1229.

<sup>2</sup> Badeni, Gregorio, obra citada.

<sup>3</sup> Badeni, Gregorio, obra citada.

las representaciones políticas de cada Cámara. Esta comisión elevará su despacho en un plazo de diez días al plenario de cada Cámara para su expreso tratamiento, el que de inmediato considerarán las Cámaras. Una ley especial sancionada con la mayoría absoluta de la totalidad de los miembros de cada Cámara regulará el trámite y los alcances de la intervención del Congreso”.

CAPÍTULO CUARTO. *Atribuciones del Congreso*. Artículo 76. “Se prohíbe la delegación legislativa en el Poder Ejecutivo, salvo en materias determinadas de administración o de emergencia pública, con plazo fijado para su ejercicio y dentro de las bases de la delegación que el Congreso establezca.

”La caducidad resultante del transcurso del plazo previsto en el párrafo anterior no importará revisión de las relaciones jurídicas nacidas al amparo de las normas dictadas en consecuencia de la delegación legislativa”.

CAPÍTULO QUINTO: *De la formación y sanción de las leyes*. Artículo 80. “Se reputa aprobado por el Poder Ejecutivo todo proyecto no devuelto en el término de diez días útiles. Los proyectos desechados parcialmente no podrán ser aprobados en la parte restante. Sin embargo, las partes no observadas solamente podrán ser promulgadas si tienen autonomía normativa y su aprobación parcial no altera el espíritu ni la unidad del proyecto sancionado por el Congreso. En este caso será de aplicación el procedimiento previsto para los decretos de necesidad y urgencia”.

CAPÍTULO CUARTO: *Del jefe de Gabinete y demás ministros del Poder Ejecutivo*: Artículo 100:

.....  
 “12. Refrendar los decretos que ejercen facultades delegadas por el Congreso, los que estarán sujetos al control de la comisión bicameral permanente.

”13. Refrendar conjuntamente con los demás ministros los decretos de necesidad y urgencia y los decretos que promulgan parcialmente leyes. Someterá personalmente y dentro de los diez días de su sanción estos decretos a consideración de la comisión bicameral permanente.”

La introducción de los institutos denominados “decretos de necesidad y urgencia” y “facultades delegadas” en el nuevo texto constitucional de 1994, implica poner reglas a una situación de excepción y, por lo tanto, al estricto control que la Constitución Nacional le atribuye al Congreso Nacional.

Sin embargo ella no ha previsto el trámite ni los alcances de la intervención del Congreso sino que lo ha dejado subordinado a una ley especial.

La ley 26.122 sancionada el 20 de julio de 2006 regula el trámite y los alcances de la intervención del Congreso respecto de los decretos que dicta el Poder Ejecutivo nacional: a) de necesidad y urgencia, b) por delegación legislativa y c) de promulgación parcial de leyes.

El título II de la ley 26.122 establece el régimen jurídico y la competencia de la comisión bicameral permanente y, en su artículo 5°, precisa que ella estará integrada por ocho (8) diputados y (8) senadores, designados por el presidente de sus respectivas Cámaras.

La resolución del presidente de la Honorable Cámara de Diputados de la Nación 1.130 de fecha 12 de octubre de 2006, ha designado a los señores diputados de la Nación, miembros de dicha Comisión.

En igual sentido, el presidente de la Honorable Cámara de Senadores de la Nación ha emitido los decretos 54 de fecha 13 de octubre de 2006 y 57 de fecha 25 de octubre de 2006.

En este orden de ideas, es criterio de esta comisión plantear un criterio amplio al analizar las circunstancias de carácter excepcional que operan como supuesto fáctico-jurídico-político que autoriza el empleo del instituto del decreto de necesidad y urgencia.

De Vega García afirma con acierto que la función del supuesto fáctico es doble, porque por una parte se constituye en la situación de hecho –la necesidad urgente– habilitante para que el Poder Ejecutivo pueda ejercer las facultades legislativas indispensables e inevitables para la solución de la crisis; por otro lado, esta situación de hecho se convierte también en condición de contenido de la norma de necesidad y urgencia, “porque parece lógico que sus preceptos contengan la respuesta más adecuada al supuesto que el gobierno alega al dictar este tipo de instrumentos”.<sup>6</sup>

Es de vital importancia esta definición, ya que serán luego los órganos de control quienes deberán valorar si se han reunido los requisitos en el supuesto de hecho que autoriza al Poder Ejecutivo a hacer uso de dicha facultad.

La doctrina en general se refiere al supuesto fáctico como aquel acontecimiento o situación que determina la emergencia que ocasiona la crisis institucional que impide al Poder Ejecutivo ejercer sus facultades constitucionales de un modo más adecuado, llevando al estado de necesidad política que desemboca en la asunción de dichas facultades por parte del Poder Ejecutivo.

Sin embargo, Pérez Hualde, Lagaz y Lacambara, entienden que existe aún un supuesto previo que es el de la vigencia de un sistema republicano que contemple en especial uno de los requisitos básicos, como lo es el principio de división de poderes.

En conclusión, al supuesto fáctico lo precede un supuesto institucional complejo que se compone de la existencia de un sistema con división de poderes o de funciones de distintos órganos y con un pro-

<sup>6</sup> Pérez Hualde, Alejandro, *Decretos de necesidad y urgencia*, Buenos Aires, Depalma, 1995.

cedimiento de elaboración de leyes. Si no existen estos antecedentes, no se dará la posibilidad de existencia del decreto de necesidad y urgencia.

Superado este debate doctrinario, el dictado del Poder Ejecutivo de normas de rango legislativo so pretexto de la existencia de una situación de hecho que impide el pronunciamiento por parte del órgano al cual, según la Constitución, le corresponde actuar, no es un fenómeno novedoso para el derecho político.

Entre sus antecedentes más antiguos, se detecta la presencia de estos instrumentos en la Carta de Restauración Francesa y en la Ley Fundamental de Prusia de 1850.

Asimismo, son numerosas las constituciones europeas que han contemplado la posibilidad de existencia de aquellas situaciones extraordinarias de necesidad y urgencia, estableciéndolas en sus textos en forma expresa, tales como la Constitución de la República Española y en Sudamérica, las Constituciones de Brasil, Colombia y Perú, entre otras.

En este sentido, este es el marco fáctico en el cual la Convención Constituyente de 1994 introdujo los decretos de necesidad y urgencia en la Constitución Nacional argentina, receptados en el artículo 99, inciso 3.

La norma precitada establece como presupuesto para dictar decretos de necesidad y urgencia: la existencia de “circunstancias excepcionales” que “hacen imposible recorrer el procedimiento legislativo”.<sup>7</sup>

Conforme la postura desarrollada por Germán Bidart Campos, la “necesidad” es algo más que conveniencia, en este caso, parece ser sinónimo de imprescindible. Se agrega “urgencia”, y lo urgente es lo que no puede esperar. “Necesario” y “urgente” aluden, entonces, a un decreto que únicamente puede dictarse en circunstancias excepcionales en que, por ser imposible seguir con el procedimiento normal de sanción de las leyes, se hace imprescindible emitir sin demora alguna el decreto sustantivo.<sup>8</sup>

Por su parte, la convalidación del dictado de este tipo de decretos vino de la mano de la Corte Suprema de Justicia de la Nación a través del caso “Peralta”,<sup>9</sup> ya que se le reconoció expresamente al presidente de la Nación la facultad de dictar este tipo de normas.

En el caso precitado, los actores iniciaron una acción de amparo ante el dictado del decreto 36/90 que convertía los contratos bancarios a plazo fijo en bonos de deuda pública (Plan Bonex).

Sin embargo, a pesar de su reconocimiento jurisprudencial, la Corte Suprema de Justicia impuso una serie de reglas que debe contener el dictado de este tipo decretos por parte del órgano administrador para su procedencia.

Estas circunstancias fácticas que debían configurarse eran:

“...una situación de grave riesgo social que pudiese en peligro la existencia misma de la Nación y el Estado –ésta constituirá la causa por la cual se considera válido el decreto– [...] razonabilidad de las medidas dispuestas [...] relación entre los medios elegidos por la norma y los fines de ésta [...] examen de la proporcionalidad de las medidas y el tiempo de vigencia de ellas [...] inexistencia de otros medios alternativos adecuados para lograr los fines buscados [...] convalidación del Congreso, expresa o tácita...”

Asimismo, sostuvo que “no necesariamente el dictado por parte del Poder Ejecutivo de normas como el decreto 36/90 determina su invalidez constitucional por la sola razón de su origen”.

Puede reconocerse la validez constitucional de una norma como la contenida en el decreto 36/90, dictada por el Poder Ejecutivo, fundado en dos razones fundamentales: a) que en definitiva el Congreso Nacional, en ejercicio de poderes constitucionales propios, no adopte decisiones diferentes en los puntos de política económica involucrados; b) porque ha mediado una situación de grave riesgo social, frente a la cual existió la necesidad de medidas súbitas del tipo de las instrumentadas en el decreto, cuya eficacia no parece concebible por medios distintos a los arbitrados (considerando 24).

La Corte ha caracterizado al supuesto fáctico habilitante para el dictado de un decreto de necesidad y urgencia como “una situación de grave riesgo social frente a la cual existió la necesidad de medidas súbitas” (considerando 24).

En este sentido, la Corte Suprema definió la emergencia económico-social como aquella “situación extraordinaria que gravita sobre el orden económico-social, con su carga de perturbación acumulada, en variables de escasez, pobreza, penuria o indigencia, origina un estado de necesidad que hay que ponerle fin” (considerando 43).

Asimismo, el alto tribunal consideró la razonabilidad de la medida atendiendo a “la circunstancia de que los medios arbitrados no parecen desmedidos en relación a la finalidad que persiguen” (considerando 48).

El Poder Judicial tiene la potestad de examinar la existencia o no del estado de necesidad y razonabilidad, ejerciendo el control de constitucionalidad sobre la materia regulada, en un caso que sea sometido a su juicio y donde se haya afectado algún derecho constitucional.

<sup>7</sup> Bidart Campos, Germán, *Tratado elemental de derecho constitucional argentino*, Buenos Aires, EDIAR, 1995, tomo VI.

<sup>8</sup> Bidart Campos, Germán: *Los decretos de necesidad y urgencia*. Columna de opinión, “La Ley”, 27/2/01.

<sup>9</sup> “La Ley”, 1991-C,158.

Conforme a lo dispuesto en el artículo 28 de la Constitución Nacional<sup>10</sup> controlará la razonabilidad de la medida, que consiste en la adecuación de los medios dispuestos con los fines que se pretenden lograr, exigiendo que en las normas de emergencia exista una proporcionalidad entre las limitaciones impuestas y las circunstancias extraordinarias que se pretenden superar, sin que se produzca una alteración en la sustancia de los derechos constitucionalmente reconocidos.

El criterio expuesto por la CSJN respecto de su facultad de ejercer el control de constitucionalidad con relación a los decretos de necesidad y urgencia ha sido variable.

Mientras en el caso “Peralta” convalidó el dictado de este tipo de decretos y estableció los presupuestos fácticos que deben concurrir para la procedencia de su dictado; en el caso “Rodríguez”,<sup>11</sup> la CSJN se refirió a la legitimidad de los decretos de necesidad y urgencia y a su control político en cabeza del Poder Legislativo. Se discutió quién posee la atribución jurisdiccional para controlar este tipo de decretos.

Asimismo, consideró que los legisladores que habían interpuesto la acción de amparo carecían de legitimación activa; lo mismo sostuvo respecto del Defensor del Pueblo, pero consideró que el jefe de Gabinete tenía legitimación para actuar.

En esta oportunidad, la CSJN defendió la legitimidad de los decretos de necesidad y urgencia y de su control político en cabeza del Poder Legislativo. Sostuvo que la jueza de grado carecía de jurisdicción para intervenir en el caso por ausencia de gravamen, caso, causa o controversia, pues decidió sobre un conflicto –que por su naturaleza– es ajeno a la resolución judicial, mediando –en consecuencia– una invasión de la zona de reserva de otro poder (considerando 6°).

Sin embargo, a pesar de lo dicho precedentemente, consideró que ello no implica una convalidación del decreto (de necesidad y urgencia) 842/97 “en tanto que esa norma, como integrante del ordenamiento jurídico, es susceptible de eventuales cuestionamientos constitucionales –antes, durante o después de su tratamiento legislativo y cualquiera fuese la suerte que corriese ese trámite– siempre que, ante un ‘caso concreto’ –inexistente en la especie–, conforme las exigencias del artículo 116 de la Constitución Nacional, se considere en pugna con los derechos y garantías consagrados en la Ley Fundamental” (considerando 23).

Es decir, que limita la facultad de control del Poder Judicial ante la presencia de agravio concreto (examina si se cumplieron los requisitos formales de proce-

dencia y el límite material), siendo el Congreso –depositorio de la voluntad popular– a quien la Constitución Nacional le atribuye la excluyente intervención en el contralor de los DNU (considerando 17).

En este caso, la CSJN renunció expresamente a ejercer el control de constitucionalidad de los decretos de necesidad y urgencia, con base en la falta de caso y carencia de agravio concreto.

En cambio, en el caso “Verrocchi”<sup>12</sup> cambia el criterio sostenido en el fallo precedente y declara la inconstitucionalidad de los decretos (de necesidad y urgencia) 770/96 y 771/96 emitidos por el PEN en 1996, que suprimían la percepción del salario familiar a aquellas personas que cobren más de mil pesos.

En el caso precitado, la CSJN ejerce un control de constitucionalidad amplio y analiza también la razonabilidad de la medida, al abocarse a examinar si se cumplieron las exigencias formales y materiales en el dictado de este tipo de normas, admitiendo el ejercicio de facultades legislativas por parte del Poder Ejecutivo nacional.

En este sentido, la CSJN considera que “se hace bajo condiciones de rigurosa excepcionalidad y con sujeción a exigencias materiales y formales, que constituyen una limitación y no una ampliación de la práctica seguida en el país...” (considerando 8°).

En el considerando 9° analiza las dos circunstancias habilitantes para el dictado de este tipo de normas, de conformidad con el artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional y sostiene que “corresponde al Poder Judicial el control de constitucionalidad sobre las condiciones bajo las cuales se admite esa facultad excepcional, que constituyen las actuales exigencias constitucionales para su ejercicio. Es atribución de este tribunal en esta instancia evaluar el presupuesto fáctico que justificaría la adopción de decretos de necesidad y urgencia...”.

En el considerando 11, la CSJN sostuvo que la carencia de ley que regule el trámite y alcances de la intervención del Congreso, exigía una mayor responsabilidad por parte del Poder Judicial en el ejercicio del control de constitucionalidad, por lo cual, confirma la sentencia del *a quo* que declaraba inconstitucionales los decretos 770/96 y 771/96. En el presente caso ejerció un control amplio de las circunstancias fácticas y jurídicas del dictado del decreto en cuestión.

En el caso “Risolia de Ocampo”,<sup>13</sup> se declararon inconstitucionales varios artículos del DNU 260/97, que disponía el pago en cuotas de las indemnizaciones por accidentes de tránsito ocasionados por el transporte público de pasajeros, con invocación

<sup>10</sup> Artículo 28: “Los principios, garantías y derechos reconocidos en los anteriores artículos, no podrán ser alterados por las leyes que reglamenten su ejercicio”.

<sup>11</sup> “La Ley”, 1997-E, 884.

<sup>12</sup> “Verrocchi, Ezio D. c/ Administración Nacional de Aduanas”, CS, 1999/08/19, “Fallos”, 322:1726, “La Ley”, 1999-E, 590.

<sup>13</sup> “Risolia de Ocampo, María José c/ Rojas, Julio César s/ ejecución de sentencia”, CS, “Fallos”, 323:1934.

de la emergencia económica de esas empresas y de las aseguradoras.

El fundamento central para descalificar esta normativa fue que protegían intereses de individuos o grupos, no intereses generales de la sociedad.

De esta forma, la CSJN en el caso precitado agregaba un requisito más a la facultad de dictar decretos de necesidad y urgencia: la protección de intereses generales de la sociedad.

En el caso “Guida”,<sup>14</sup> la CSJN se pronunció por la constitucionalidad del decreto de necesidad y urgencia 290/95 que había dispuesto la reducción de los salarios de los agentes de la administración pública.

Uno de los principales argumentos de la Corte para declarar la constitucionalidad del decreto precitado, fue su ratificación mediante la sanción de la ley 24.624.

A juicio de la CSJN, dicha ratificación importaba la intervención del Congreso en los términos que señala la Constitución y un reconocimiento de la emergencia invocada por el Poder Ejecutivo nacional.

Los ministros Nazareno, Moliné O’Connor y López, que integraron la mayoría, coincidieron en la legitimidad de la medida, pues sostuvieron que “...la ratificación del decreto de necesidad y urgencia 290/95 mediante el dictado de la ley 24.624 traduce, por parte del Poder Legislativo, el reconocimiento de una situación de emergencia invocada por el Poder Ejecutivo para su sanción, a la vez que importa un concreto pronunciamiento del órgano legislativo a favor de la regularidad de dicha norma. Ese acto legislativo es expresión del control que –en uso de facultades privativas– compete al Congreso de la Nación conforme al artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional, pues la sanción de la ley 24.624 demuestra que el tema fue considerado por ambas Cámaras, como lo exige el precepto constitucional, las que se pronunciaron en forma totalmente coincidente con lo dispuesto por el Poder Ejecutivo nacional al enfrentar la crisis...” (considerando 6°).

En el caso precitado, el voto del ministro Carlos Fayt señaló que “tal como lo recordó el tribunal en la causa ‘Verrochi’ (‘Fallos’, 322:1726), para que el Poder Ejecutivo pueda ejercer válidamente facultades legislativas, que en principio le son ajenas, es necesaria la concurrencia de alguna de estas dos circunstancias: 1°) que sea imposible dictar la ley mediante el trámite ordinario previsto por la Constitución, vale decir que las Cámaras del Congreso no puedan reunirse por circunstancias de fuerza mayor que lo impidan, o 2°) que la situación que requiere solución legislativa sea de una urgencia tal que deba ser remediada inmediatamente, en un plazo incompatible con el que demanda el trámite normal de las leyes.

Esta última es la situación que debe entenderse presente en el caso...” (considerando 6°).

“Que la doctrina elaborada por esta Corte en torno a la nueva previsión constitucional, no difiere en lo sustancial del recordado precedente de ‘Fallos’, 313:1513. Sin embargo, en este último se valoró el silencio del Poder Legislativo como una convalidación tácita con consecuencias positivas (considerando 25). Nada de ello en cambio, sería en principio posible de afirmar hoy, frente al ineludible quicio constitucional que condiciona estrictamente la existencia misma de la voluntad del Congreso en su manifestación positiva (artículo 82 de la Constitución Nacional). No obstante, de esta regulación minuciosa de una facultad que por definición se considera existente, no podría derivarse como conclusión que la ausencia de reglamentación legal del artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional deje inerte a la sociedad frente a las situaciones que el propio texto constitucional ahora prevé como excepcionales y, por tanto, merecedoras de remedios del mismo carácter” (considerando 7°).

Fayt agregó que “en el caso concreto que nos ocupa, el Congreso Nacional, haciéndose cargo de su necesaria intervención en cuestiones de hondo y sensible contenido social –más allá de las implicancias presupuestarias que obviamente ostenta y que en última instancia son la razón misma de la medida– ha asumido esa intervención legitimadora, con lo que puede darse por satisfecho el recaudo constitucional antes indicado. Ello, claro está, no descarta sino refuerza el necesario control de constitucionalidad inherente al Poder Judicial de la Nación, conforme fue recordado por el tribunal en la causa ‘Verrochi’ ya citada” (considerando 9°).

En este mismo orden de ideas, el citado ministro de la CSJN destacó que “en cuanto al contenido mismo de la medida cuestionada, deben entenderse reunidos los requisitos que condicionan su validez, de acuerdo a la ya conocida doctrina de la emergencia” (considerando 10°).

Por todo lo expuesto, se revoca el fallo de la instancia anterior y se declara la constitucionalidad del decreto.

Entre los administrativistas, Juan Carlos Cassagne define a los reglamentos como “todo acto unilateral que emite un órgano de la administración pública, creador de normas jurídicas generales y obligatorias, que regula, por tanto, situaciones objetivas e impersonales”.<sup>15</sup>

Los reglamentos constituyen fuentes del derecho para la administración pública, aun cuando proceden de ella misma, ya que integran el bloque de legalidad, al cual los órganos administrativos deben ajustar su cometido. Desde el punto de vista cuantitati-

<sup>14</sup> “Guida Liliana c/ Poder Ejecutivo s/ empleo público”, CS, “Fallos”, 323:1566.

<sup>15</sup> Cassagne, Juan Carlos, *La configuración de la potestad reglamentaria*, “La Ley”, 2004-A, 1144.

vo, constituyen la fuente de mayor importancia del derecho administrativo, habida cuenta de que no sólo son emitidos por el Poder Ejecutivo, sino también por los demás órganos y entes que actúan en su esfera.

En lo que concierne a la naturaleza de la actividad reglamentaria, la doctrina clásica consideraba que constituía una actividad administrativa, mientras que para Cassagne “la actividad reglamentaria traduce una actividad materialmente legislativa o normativa, ya que se trata del dictado de normas jurídicas de carácter general y obligatorias por parte de órganos administrativos que actúan dentro de la esfera de su competencia, traduciendo una actividad jurídica de la administración que se diferencia de la administrativa por cuanto ésta es una actividad inmediata, práctica y concreta tendiente a la satisfacción de necesidades públicas, encuadrada en el ordenamiento jurídico”.<sup>16</sup>

Conforme la terminología utilizada por la Ley Nacional de Procedimientos Administrativos (LNPA), los reglamentos se denominan también actos de alcance o contenido general.

Para la LNPA el reglamento es un acto de alcance general, expresión que comprende a los meros actos de alcance general que no integran el ordenamiento jurídico.

“Sin embargo –señala Cassagne– la figura del reglamento no agota todas las situaciones que traducen la emisión de actos de alcance o contenido general en sede administrativa. Las normas generales que sólo tienen eficacia interna en la administración o que están dirigidas a los agentes públicos –instrucciones de servicio, circulares– no producen efectos jurídicos respecto a los particulares. Su principal efecto jurídico se deriva del deber de obediencia jerárquica del inferior al superior”.<sup>17</sup>

Tal y como expresa Cassagne, la caracterización jurídica de los reglamentos surge de la circunstancia de encontrarse sujetos a un régimen jurídico peculiar que los diferencia de las leyes en sentido formal, de los actos administrativos y de las instrucciones de servicio, circulares y demás reglamentos internos.

En el orden nacional, los reglamentos pueden provenir de la administración, de la Legislatura o del Poder Judicial, ya que las normas de carácter general dictadas por el Congreso o por los organismos judiciales, sin el carácter formal de las leyes o sentencias, son también reglamentos, sujetos, en principio, al mismo régimen jurídico que los dictados por la administración.

La sustancia de un acto de alcance general de contenido normativo, que integra el ordenamiento jurídico, es la del “reglamento”, con independencia

del órgano o ente estatal que lo produzca, siendo indiferente desde el punto de vista jurídico la utilización de distintos términos.

Conforme la vinculación o relación de los reglamentos con las leyes, los primeros se clasifican según la doctrina en ejecutivos, autónomos, delegados y de necesidad o urgencia.<sup>18</sup>

Los reglamentos ejecutivos o de ejecución son los que dicta el Poder Ejecutivo en ejercicio de las facultades atribuidas por el artículo 99, inciso 2, de la Constitución Nacional, para asegurar o facilitar la aplicación o ejecución de las leyes, regulando detalles necesarios para el mejor cumplimiento de las leyes y de las finalidades que se propuso el legislador.

Por su parte, el dictado de reglamentos autónomos o independientes corresponde, en principio, al Poder Ejecutivo de acuerdo a la distribución de funciones que realiza la Constitución Nacional, la cual, en su artículo 99, inciso 1, le atribuye responsabilidad política por la administración general del país.

Marienhoff afirma que el reglamento autónomo es dictado por el Poder Ejecutivo en materias acerca de las cuales tiene competencia exclusiva de acuerdo a textos o principios constitucionales. Sostiene que, así como existe una zona de reserva de la ley que no puede ser invadida por el poder administrador, también hay un ámbito de competencias, reservado a la administración en la cual el Poder Legislativo no puede inmiscuirse, como consecuencia del principio de separación de los poderes.<sup>19</sup>

Con la reforma constitucional de 1994 quedó superado el debate doctrinario respecto de los reglamentos delegados,<sup>20</sup> al contemplar expresamente la delegación legislativa en el artículo 76.

En dicha norma constitucional, si bien genéricamente se prohíbe la delegación legislativa en el Poder Ejecutivo, seguidamente se la admite respecto de dos materias determinadas: a) de administración, y b) de emergencia pública.

Tal y como se ha expuesto ut supra, hasta la reforma constitucional de 1994 se debatía en doctrina acerca de la validez constitucional de los denominados reglamentos de necesidad y urgencia.<sup>21</sup>

<sup>18</sup> Clasificación desarrollada en Cassagne, Juan Carlos, *La configuración de la potestad reglamentaria*, “La Ley”, 2004-A, 1144.

<sup>19</sup> Definición señalada en Cassagne, Juan Carlos: obra citada.

<sup>20</sup> Se sostenía que el Congreso no podía delegar sus atribuciones al Poder Ejecutivo.

<sup>21</sup> Miguel A. Ekmekdjian (en su obra *Manual de la Constitución Argentina*, Buenos Aires, Depalma, 1997) entiende que no es correcto llamar a estas normas reglamentos, puesto que son normas de sustancia legislativa y no obstante ello, son dictadas por el Poder Ejecutivo nacional, y adopta la denominación de “decretos leyes” al referirse a este tipo de instrumentos.

<sup>16</sup> Cassagne, Juan Carlos, *La configuración de la potestad reglamentaria*, “La Ley”, 2004-A, 1144.

<sup>17</sup> Cassagne, Juan Carlos: obra citada.

Mientras un sector, encabezado por los administrativistas, se inclinaba por su validez constitucional y recibía el apoyo de la realidad jurisprudencial aunque dentro de ciertos límites, otra corriente doctrinaria entendía que resultaban violatorios del sistema de la Constitución de 1853/60 por considerar, sustancialmente, que afectaban el principio de la división de los poderes.<sup>22</sup>

Y tal como lo ha expresado Cassagne:<sup>23</sup> "...La concepción de la denominada doctrina de la separación de los poderes o, según prefieren algunos, de la división de los poderes, elaborada por Montesquieu (bajo la innegable influencia de Locke), ha dado lugar a numerosas y diferentes interpretaciones jurídicas que olvidan la naturaleza eminentemente política y hasta sociológica de esta teoría. Precisamente, al abordar el estudio del poder reglamentario, en cualquier ordenamiento constitucional positivo, hay que analizar primero el sistema, su realidad y los antecedentes que le han servido de fuente, pues recién después de esa labor el intérprete estará en condiciones para determinar el modo en que la Constitución ha recepcionado el principio divisorio en lo que atañe a la articulación entre la ley y el reglamento.

La teoría expuesta por Montesquieu en *El espíritu de las leyes* reposa, como es sabido, en la necesidad de instaurar un equilibrio entre los órganos que ejercen el poder estatal. Parte de reconocer que las personas que poseen poder tienden normalmente a su abuso, por lo cual considera imprescindible la institución en el Estado de un sistema de pesos y contrapesos, de modo que los poderes puedan

controlarse recíprocamente y que el equilibrio resultante, permita el juego de los cuerpos intermedios de la sociedad y favorezca la libertad de los ciudadanos.<sup>24</sup>

Lejos de predicar la primacía del Poder Legislativo o el acantonamiento de las funciones típicas de cada poder (en sentido orgánico la concepción de Montesquieu –antes que transferir el monopolio de la actividad legislativa al Parlamento (como pretendió Rousseau)– se ocupó de la división del Poder Legislativo, asignando al Poder Ejecutivo funciones colegislativas (vgr. veto, iniciativa y convocatoria) y estableciendo un sistema bicameral, con el objeto de impedir el predominio y el abuso del órgano parlamentario. El centro de la concepción, aun cuando el principio no tuvo acogida en las Constituciones que se dictaron durante la Revolución Francesa, lo constituye, sin duda, la ubicación del Poder Judicial en el esquema divisorio, concebido como órgano imparcial para juzgar y resolver las controversias, con independencia de los otros dos poderes...".<sup>25</sup>

Conforme el análisis realizado ut supra, este precepto faculta al Poder Ejecutivo a emitir decretos por razones de necesidad y urgencia, cuando se produzcan "circunstancias excepcionales" que "...hicieran imposible seguir los trámites previstos por esta Constitución para la sanción de las leyes y no se trate de normas que regulen materia penal, tributaria, electoral o el régimen de los partidos políticos".<sup>26</sup>

Por todo lo expuesto, es criterio de esta comisión analizar en lo pertinente la existencia del supuesto fáctico-jurídico-político que habilita el dictado de los instrumentos precitados por parte del Poder Ejecutivo, conforme a los requisitos establecidos expresamente por la Constitución Nacional en el artículo 99, inciso 3 –la existencia de circunstancias excepcionales que imposibiliten seguir el procedimiento legislativo ordinario y la necesidad y urgencia de suplir dicho trámite mediante un decreto–; sumado esto, a los principios sentados por la jurisprudencia elaborada a través de los diferentes fallos de la Corte Suprema de la Nación, tales como la existencia de un grave riesgo social, asegurar la continuidad y vigencia de la unidad nacional y la protección de los intereses generales de la sociedad y no de determinados individuos.

<sup>22</sup> En este orden de ideas, Ekmekdjian se encuentra ante quienes defienden la inconstitucionalidad de los llamados reglamentos de necesidad y urgencia, fundando su postura en la afectación del principio de división de poderes, y olvidando conforme al criterio de esta comisión el verdadero origen de la teoría de frenos y contrapesos elaborado por Montesquieu y adoptada por nuestra Constitución histórica 1853/60. En este sentido, y compartiendo la exposición de Cassagne "...la atribución de la potestad reglamentaria al Ejecutivo responde a los principios de equilibrio, que están en la base de la teoría de Montesquieu, permitiendo su ejercicio no sólo para reglamentar las leyes del Congreso, sino también para dictar normas generales en determinadas situaciones que derivan tanto de sus propias facultades como órgano jerárquico superior de la administración pública (ex artículo 86, inciso 1, Constitución Nacional) como de las atribuciones vinculadas al estado de necesidad y a la eficacia de la realización de los fines constitucionales (esto último, a través de la figura de la delegación), facultades que deberá ejercer, en cualquier caso, bajo el control permanente del Congreso..." (Cassagne, Juan Carlos, *La configuración de la potestad reglamentaria*, "La Ley", 2004-A, 1144).

<sup>23</sup> Cassagne, Juan Carlos, *Sobre fundamentación y los límites de la potestad reglamentaria de necesidad y urgencia*, "La Ley", 1991-E, 1179.

<sup>24</sup> Cassagne, Juan Carlos, obra citada.

<sup>25</sup> Cassagne, Juan Carlos, obra citada.

<sup>26</sup> Cabe destacar que en Estados Unidos los citados decretos reciben la denominación de *executive orders*, las cuales son órdenes ejecutivas, una facultad propia por la ley segunda fundamental de la Constitución de los Estados Unidos que establece la capacidad del presidente para legislar sobre facultades e instituciones e incluso sobre la propia Constitución.

## II. Objeto

Se somete a dictamen de esta Comisión los decretos del Poder Ejecutivo nacional 271 de fecha 24 de marzo de 2000 mediante el cual se deroga el Régimen de Renovación del Parque Automotor previsto en los decretos 35/99, 208/99, 397/99, 926/99 y 1.220/99 con las excepciones y los alcances establecidos en el decreto; 962 de fecha 26 de julio de 2001 mediante el cual se aprueban las actas acuerdo y sus anexos suscritas entre el Ministerio de Infraestructura y Vivienda y los Concesionarios Ferrovías S.A. Concesionaria y Metrovías S.A.. Considera como deudas contraídas por el Tesoro nacional, hasta la finalización del ejercicio fiscal de 2000, los conceptos y montos que se consignan en las actas aprobadas. Las citadas deudas quedan comprendidas dentro de los conceptos del inciso f) del artículo 2° de la ley 25.152; y 1.056 de fecha 30 de abril de 2003 mediante el cual se establece que serán beneficiarios del fideicomiso creado por el artículo 12 del decreto 976/01, desde el 1° de noviembre de 2002 hasta el 30 de abril de 2003, las empresas o entes provinciales del servicio de transporte ferroviario de personas de carácter urbano o suburbano, con exclusión del Área Metropolitana de Buenos Aires, con una participación del 1 % de los fondos que ingresen mensualmente al Sistema Integrado de Transporte Terrestre.

### II.a. Análisis de los decretos

El Poder Ejecutivo nacional ha dejado constancia en el último de los considerandos de los citados decretos que ellos se dictan en uso de las atribuciones conferidas al Poder Ejecutivo nacional por el artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional.

La ley 26.122, en el capítulo I del título III se refiere a los dictámenes de la Comisión Bicameral Permanente respecto de los decretos de necesidad y urgencia estableciendo en su artículo 10 que esta comisión debe expedirse expresamente sobre la adecuación del decreto a los requisitos formales y sustanciales establecidos constitucionalmente para su dictado.

La lectura del artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional permite distinguir como requisitos formales: a) la firma del señor presidente de la Nación, b) la firma de los señores ministros y del señor jefe de Gabinete de Ministros –dictado en acuerdo general de ministros– y refrendado juntamente con el señor jefe de Gabinete de Ministros y c) la remisión del señor jefe de Gabinete de Ministros a la comisión bicameral permanente, y como requisitos sustanciales: a) razones de necesidad y urgencia y b) en orden a la materia, puede dictar normas de contenido típicamente legislativo, siempre que no trate materia penal, tributaria, electoral o el régimen de los partidos políticos.

Los decretos 271/00; 962/01 y 1.056/03 en consideración ha sido decidido en acuerdo general de ministros y refrendado por el señor presidente de la Nación, el señor jefe de Gabinete de Ministros, y los señores ministros, de conformidad con el artículo 99, inciso 3, párrafo 3.

Respecto al último requisito formal a tratar referido a la obligación del jefe de Gabinete de Ministros de someter la medida a consideración de la comisión bicameral permanente dentro de los 10 días, él se encuentra cumplido toda vez que esta comisión ha concluido que atento a qu aquella cláusula ha tomado el carácter de operativa con la reciente sanción de la ley 26.122 que estableció el régimen legal de los decretos de necesidad y urgencia, de delegación legislativa y de promulgación parcial de leyes y, en virtud de la cual, se ha conformado esta comisión, corresponde considerar cumplido el mismo respecto de los decretos de necesidad y urgencia emitidos con anterioridad al 25 de octubre de 2006, fecha en la que ha quedado conformada la comisión bicameral permanente.

Las razones citadas precedentemente, sumadas a las necesidades organizativas de esta comisión y al cúmulo de decretos a tratar –las que constituyen una situación de excepción–, deben considerarse en virtud del cumplimiento del plazo establecido por el artículo 93, inciso 3, para elevar vuestro despacho al plenario de cada Cámara.

La posición adoptada por la comisión tiene fundamento en el artículo 82 de la Constitución Nacional que establece “La voluntad de cada Cámara debe manifestarse expresamente; se excluye, en todos los casos, la sanción tácita o ficta” y en el principio de seguridad jurídica que exigen que se mantenga la vigencia de los decretos de necesidad y urgencia hasta tanto él sea derogado formalmente por el Congreso.<sup>27</sup>

Corresponde a continuación analizar el cumplimiento de los requisitos sustanciales en el dictado de los decretos 271/00; 962/01 y 1.056/03.

Mediante el dictado del decreto 271/00 se deroga el Régimen de Renovación del Parque automotor previsto en los decretos 35/99, 208/99, 397/99, 926/99 y 1.220/99 con las excepciones y los alcances establecidos en el mencionado decreto.

A través del decreto 35 de fecha 22 de enero de 1999 se estableció un régimen de renovación del parque automotor con el objeto de adecuar el mismo a las condiciones de seguridad activa y pasiva de los vehículos y a la protección del medio ambiente previstas en la ley 24.449, de tránsito y seguridad vial.

<sup>27</sup> Esta posición ha sido sostenida por autores como Bidart Campos, Pérez Hualde y Cassagne, entre otros, quienes han señalado que ni siquiera una ley que reglamente el trámite y alcance de la intervención del Congreso podrá prescribir que el silencio implique la aprobación tácita del decreto de necesidad y urgencia.

En el mismo sentido, mediante los decretos 208 de fecha 12 de marzo de 1999; 397 de fecha 22 de abril de 1999; 926 de fecha 23 de agosto de 1999; y 1.220 de fecha 25 de octubre de 1999 se modificaron ciertos aspectos del régimen.

En los considerandos del decreto objeto de análisis, el Poder Ejecutivo nacional destaca que, los registros seccionales de la Dirección Nacional de los Registros de la Propiedad del Automotor y de Créditos Prendarios, dependiente del Ministerio de Justicia y Derechos Humanos emitieron, hasta el 28 de febrero de 2000, trescientos treinta y cinco mil doscientos setenta y siete (335.277) certificados de desguace y destrucción, los cuales habilitan a realizar operaciones con los beneficios del régimen.

Asimismo, señala que la cantidad de bajas realizadas, permitió el cumplimiento de los principales objetivos del régimen, esto es la renovación del parque automotor y la expansión de la demanda interna de vehículos con el objeto de mantener la mano de obra directa e indirecta que el sector automotor requería en aquel momento, a la vez que asegura una actividad futura acorde con las necesidades del sector.

De este modo, el mantenimiento del régimen implica un importante esfuerzo económico al Estado nacional como consecuencia de los aportes que se encuentra obligado a efectuar, los que según se ha estimado en base a los certificados de desguace y destrucción emitidos al 28 de febrero de 2000, ascienden a la suma de novecientos ochenta y dos millones de pesos (\$ 982.000.000).

Por otra parte, el Poder Ejecutivo nacional deja constancia de que el régimen en cuestión no resulta compatible con la problemática actual de financiamiento del Estado nacional, ni con los principios consagrados por la ley 25.152, denominada de "responsabilidad fiscal", la que impone un compromiso de equilibrio de las cuentas públicas y la exclusión de erogaciones no contempladas específicamente en las partidas presupuestarias, motivo por el cual, en las actuales circunstancias, resulta necesaria la derogación del mismo.

A los efectos de concentrar la demanda que genera la cantidad de certificados de desguace y destrucción aún no utilizados, aproximadamente ciento sesenta y cinco mil (165.000) y de poder estimar con mayor certeza la incidencia fiscal de la medida, resulta necesario establecer un plazo de validez para dichos certificados.

Finalmente, y teniendo en miras la seguridad jurídica de las personas que tuvieran en su poder al momento del dictado del precitado decreto el certificado de desguace y destrucción, el Poder Ejecutivo nacional considera necesario instrumentar medidas tendientes a mantener los beneficios del régimen sobre operaciones de compraventa que se realicen hasta el 31 de octubre de 2000.

Por su parte, mediante el decreto 962/01 se aprueban las actas acuerdo y sus anexos suscritas entre el Ministerio de Infraestructura y Vivienda y los Concesionarios Ferrovías S.A. Concesionaria y Metrovías S.A. Considera como deudas contraídas por el Tesoro nacional, hasta la finalización del ejercicio fiscal de 2000, los conceptos y montos que se consignan en las acta acuerdo aprobadas, quedando comprendidas las citadas deudas dentro de los conceptos del inciso f) del artículo 2° de la ley 25.152 y sus modificatorias.

"Artículo 2°: La Ley de Presupuesto General de la Administración Nacional estará sujeta a las siguientes reglas, sin perjuicio de lo dispuesto en la ley 24.156 y la ley 24.629:

"a) Contendrá todos los gastos corrientes y de capital a ser financiados mediante impuestos, tasas y otras contribuciones obligatorias establecidas por legislación específica, endeudamiento público y tarifas por prestación de servicios fijadas por autoridades gubernamentales. Asimismo, incluirán los flujos financieros que se originen por la constitución y uso de los fondos fiduciarios;

"b) El déficit fiscal del sector público nacional no financiero, entendido como la diferencia de los gastos corrientes y de capital devengados menos los recursos corrientes y de capital, excluyendo todos los ingresos por ventas de activos residuales de empresas privatizadas y concesiones, no podrá ser mayor a siete mil millones de pesos (\$ 7.000.000.000) en el año 2001, a cinco mil cuatrocientos cincuenta millones de pesos (\$ 5.450.000.000) en el año 2002, a tres mil seiscientos cincuenta millones de pesos (\$ 3.650.000.000) en el año 2003 y a dos mil trescientos cincuenta millones de pesos (\$ 2.350.000.000) en el año 2004. En el año 2005 deberá asegurarse un resultado financiero equilibrado. En concordancia con este inciso y a los efectos de cumplir con el artículo 8° del Compromiso Federal por el Crecimiento y la Disciplina Fiscal firmado entre el 17 y el 20 de noviembre de 2000 aquellas provincias que presenten desequilibrios fiscales definirán un sendero lineal de reducción de estos desequilibrios, a fin de asegurar el equilibrio del sector público consolidado a más tardar en el año 2005;

"c) La tasa real de incremento del gasto público primario, entendido como resultado de sumar los gastos corrientes y de capital y de restar los intereses de la deuda pública, no podrá superar la tasa de aumento real del producto bruto interno. Cuando la tasa real de variación del producto bruto interno sea negativa el gasto primario podrá a lo sumo permanecer constante en moneda corriente. Hasta tanto se alcance el resultado financiero equilibrado previsto en el inciso b) precedente, el gasto público primario de cada ejercicio no podrá superar el monto correspondiente al gasto público primario ejecutado en el año 2000;

"d) Se destinará al fondo al que se refiere el artículo 9° de esta ley no menos del uno por ciento (1 %) de los recursos del Tesoro nacional en el año 2000, el uno con cincuenta por ciento (1,50 %) en el 2001 y el dos por ciento (2 %) a partir del año 2002; los superávit fiscales y cánones por concesiones del Estado nacional;

"e) El Poder Ejecutivo elaborará un presupuesto plurianual de al menos tres (3) años, sujeto a las normas que instituye la presente ley y, en particular, a lo establecido en el artículo 6° de la misma;

"f) La deuda pública total del Estado nacional no podrá aumentar más que la suma del déficit del sector público nacional no financiero, la capitalización de intereses, el pase de monedas, los préstamos que el Estado nacional repase a las provincias y el pago establecido en las leyes 23.982, 24.043, 24.070, 24.073, 24.130, 24.411, 25.192, 25.344, 25.471 y los artículos 41, 46, 61, 62 y 64 de la ley 25.565 y los artículos 38, 58 (primer párrafo) y 91 de la ley 25.725, cuyo límite anual de atención se establecerá en cada ley de presupuesto nacional. Se podrá exceder esta restricción cuando el endeudamiento se destine a cancelar deuda pública con vencimientos en el año siguiente."

En los considerandos del precitado decreto, el Poder Ejecutivo nacional deja constancia de que, el 1° de abril de 1994 inició sus operaciones Ferrovías Sociedad Anónima Concesionaria en los Servicios de Transporte Ferroviario de Pasajeros del Area Metropolitana de Buenos Aires correspondientes al grupo 6 (ex línea Belgrano Norte); mientras que el 1° de enero de 1994 inició sus operaciones Metrovías Sociedad Anónima en los Servicios de Transporte Ferroviario de Pasajeros –de superficie y subterráneos– del Area Metropolitana de Buenos Aires correspondientes al grupo 3 (SBASE-Urquiza).

Como consecuencia de la ejecución de los respectivos contratos de concesión se generaron créditos a favor de las empresas concesionarias, los cuales permanecieron impagos debido a la falta de recursos presupuestarios suficientes del Estado nacional; razón por la cual, los concesionarios plantearon diversos reclamos económicos ante el Estado nacional fundados en la normativa contractual que los vincula.

En dicha oportunidad, el Estado nacional estimó conveniente la regularización de deudas con los concesionarios, en el marco de la readecuación de las adendas a los contratos de concesión.

En razón a ello, la autoridad de aplicación y las sociedades Ferrovías Sociedad Anónima Concesionaria y Metrovías Sociedad Anónima suscribieron las respectivas actas acuerdo mediante las cuales se definió la modalidad de pago de las deudas exigibles al concedente, dándose por concluidos los reclamos planteados por las empresas concesionarias, en los términos descritos en dichos documentos.

Es importante aclarar que las citadas actas acuerdo se suscribieron ad referendum del Poder Ejecutivo nacional.

El Poder Ejecutivo nacional destaca que es intención del gobierno nacional proceder a la regularización de las obligaciones reconocidas en el acta acuerdo que no pudieron ser canceladas en su oportunidad por insuficiencia de créditos presupuestarios y considerarlas, a su vez, comprendidas dentro de los conceptos a que alude el inciso f) del artículo 2° de la ley 25.152.

Asimismo, se considera conveniente para preservar las disponibilidades del Tesoro nacional cancelar las citadas deudas hasta la suma de pesos setenta y dos millones ochocientos diez mil seiscientos diez pesos con cincuenta y un centavos (\$ 72.810.610,51) mediante la utilización de bonos de consolidación tercera serie, dentro del límite establecido en la planilla 15 anexa al artículo 9° de la ley 25.401, y consecuentemente, excluir de las disposiciones del tercer párrafo del artículo 9° de la citada ley el procedimiento de cancelación que se dispone.

Entre los considerandos del decreto objeto de análisis, se deja constancia de que la adopción de las medidas propiciadas para dar urgente solución a los reclamos de los concesionarios de los Servicios de Transporte Ferroviario de Pasajeros del Area Metropolitana de Buenos Aires correspondientes al grupo 3 (ex línea General Urquiza) subterráneos y Premetro) permitirá obtener ahorros significativos para el Tesoro nacional por el pago de intereses moratorios y cumplir adecuadamente con el plan de inversiones previsto por el contrato de concesión.

Asimismo, la adopción de las medidas propiciadas para dar urgente solución a los reclamos del concesionario de los Servicios de Transporte Ferroviario de Pasajeros del Area Metropolitana de Buenos Aires correspondiente al grupo 6 (ex línea Belgrano Norte) permitirá, también, obtener ahorros significativos para el Tesoro nacional por el pago de intereses moratorios y reiniciar el plan de inversiones previsto por el contrato de concesión.

En este último caso, los desfases en los aportes del Estado generaron no sólo la necesidad de reprogramar anualmente el cronograma de inversiones sino también ajustar sobre la marcha lo reprogramado, no iniciar obras o suspender las ya iniciadas, lo cual concluyó en ineficiencias en la ejecución de las inversiones.

Las medidas adoptadas se fundamentan en la situación de emergencia económica por la que atravesaba el Estado nacional, la cual fue declarada por el Honorable Congreso de la Nación mediante el dictado de la ley de emergencia económico-financiera 25.344.

Asimismo, el Poder Ejecutivo destaca entre los considerandos del precitado decreto, que la Corte

Suprema de Justicia de la Nación ha reconocido desde antiguo la existencia de situaciones que demandan una particular celeridad con el fin de no frustrar su solución frente a procesos comúnmente rápidos y difícilmente controlables cuyo remedio requiere el conocimiento de datos o factores acerca de los cuales es natural que la autoridad administrativa posea una más completa información, obtenida merced a su contacto cotidiano e inmediato con la realidad económica y social del país (C.S.J.N. "Follos" 246:345).

Asimismo, se ha señalado que inmersos en la realidad no sólo de nuestro país, sino en el resto del mundo, debe reconocerse por la índole de los problemas y el tipo de solución que cabe para ellos, difícilmente pueden ser tratados y resueltos con eficacia y rapidez por cuerpos pluripersonales (C.S.J.N., fallo recaído en autos "Peralta, Luis contra Estado nacional" de fecha 27 de diciembre de 1990).

Por último, el decreto 1.056/03 establece que serán beneficiarios del fideicomiso creado por el artículo 12 del decreto 976/01, desde el 1° de noviembre de 2002 hasta el 30 de abril de 2003, las empresas o entes provinciales del servicio de transporte ferroviario de personas de carácter urbano o suburbano, con exclusión del Area Metropolitana de Buenos Aires, con una participación del 1 % de los fondos que ingresen mensualmente al Sistema Integrado de Transporte Terrestre.

En este orden de ideas, el artículo 4° del decreto 652/2002 estableció, entre otros, como destino de los recursos provenientes de la tasa sobre el gasoil, al sistema ferroviario de pasajeros y/o carga y para compensaciones tarifarias al sistema de servicio público de transporte automotor de pasajeros de áreas urbanas y suburbanas bajo jurisdicción nacional, así como a acciones para favorecer aspectos vinculados a la transformación del sistema de transporte de cargas por automotor de la misma jurisdicción.

Por su parte, el artículo 8° del decreto ut supra estableció que el cuarenta por ciento (40 %) de los recursos provenientes de la aplicación de la tasa sobre el gasoil, una vez deducidos los montos correspondientes a la reserva de liquidez, se aplicará al Sistema Integrado de Transporte Terrestre (Sitrans), no pudiendo exceder los fondos que se destinen al Sistema Integrado de Transporte Automotor (SISTAU) el sesenta y cinco por ciento (65 %) de estos recursos.

En consecuencia, la resolución conjunta 11/2002 del Ministerio de la Producción y 61/2002 del Ministerio de Economía, estableció como beneficiarios del fideicomiso creado por el artículo 12 del decreto 976 de fecha 31 de julio de 2001 a los concesionarios del Servicio de Transporte Ferroviario de Pasajeros del Area Metropolitana de Buenos Aires, con una participación del treinta por ciento (30 %) de

los fondos que ingresaren mensualmente al Sistema Integrado de Transporte Terrestre (Sitrans).

Por lo demás, la resolución conjunta 18/2002 del Ministerio de la Producción y 84/2002 del Ministerio de Economía estableció la aplicación del sesenta por ciento (60 %) de los recursos que mensualmente ingresaren en el fideicomiso mencionado a compensaciones tarifarias al transporte automotor de pasajeros de carácter urbano y suburbano.

En consecuencia la citada norma estableció el Coeficiente de Participación Federal (CPF), a través del cual los recursos fideicomitados, en la proporción expresada, se distribuyen entre las provincias por aplicación del artículo 128 de la Constitución Nacional y a través de ellas, entre los servicios públicos de autotransporte de pasajeros de carácter urbano y suburbano de jurisdicción provincial o municipal.

Esta medida halla fundamento en la necesidad de dotar de dimensión federal al auxilio diseñado por el decreto 652/2002, y así evitar que las consecuencias disvaliosas que la modificación del régimen cambiario pudieren acarrear a las estructuras de costos de las economías de escala no redundaren en detrimento de las economías de los usuarios.

En los considerandos del precitado decreto, el Poder Ejecutivo nacional destaca la necesidad de fomentar el transporte público de carácter urbano y suburbano que tiene por origen el lineamiento inveterado de la política estratégica del transporte direccionada a la promoción del transporte público como medio ideal de traslación del individuo en el ejido urbano; además de la innegable significación social, que tiene el posibilitar la traslación de las personas a bajo costo desde sus residencias hacia los centros educativos y/o laborales de cada provincia.

La competencia con los servicios de transporte por automotor de pasajeros de carácter urbano y suburbano de jurisdicción provincial y/o municipal deviene asimétrica ante la presencia de la compensación tarifaria para estas últimas ya reseñada y al aumento en determinados insumos esenciales para el tipo de servicios ferroviarios en cuestión.

Las medidas adoptadas se fundamentan en la emergencia social y económica existente al momento del dictado del precitado decreto, y por tanto debe ser temporalmente acotada a un período de seis (6) meses, y graduada estrictamente en la modificación de la estructura de costos verificada.

Asimismo, en orden tanto al carácter de excepcionalidad como de significación social que se mencionan precedentemente, resulta necesario suspender por el plazo de vigencia del presente la normativa emergente del artículo 5° del decreto 532 del 27 de marzo de 1992 y de los artículos 3° y 5° del decreto 1.168 del 10 de julio de 1992.

Las razones de necesidad y urgencia requeridas para habilitar la competencia del Poder Ejecutivo en materia legislativa han sido descritas ut supra y en

los considerandos de los decretos 271/00, 962/01 y 1.056/03.

Atento a la urgencia en resolver las situaciones expuestas, resulta imperioso adoptar las medidas proyectadas, configurando una circunstancia excepcional que hace imposible seguir los trámites ordinarios previstos por la Constitución Nacional para la sanción de las leyes.

El espíritu legislativo no ha variado atento a que, en definitiva, el Congreso en ejercicio de sus atribuciones constitucionales propias no ha adoptado decisiones diferentes en los puntos de política involucrados.<sup>28</sup>

En razón a la materia regulada en el presente decreto conforme se indicara ut supra, dichas medidas no incursionan en las materias expresamente prohibidas por la Constitución Nacional para tales actos por no tratarse de materia penal, tributaria, electoral o el régimen de partidos políticos, verificándose el cumplimiento de los recaudos formales que la Carta Magna impone para ellos, encontrándose asimismo suficientemente acreditadas las razones de urgencia y excepcionalidad invocadas para su dictado.

### III. Conclusión

Por los fundamentos expuestos, encontrándose cumplidos en lo que respecta al dictado de los decretos 271/00, 962/01 y 1.056/03, los requisitos formales y sustanciales establecidos en el artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional y de conformidad con los términos del artículo 10 de la ley 26.122, la comisión propone que se resuelva declarar expresamente la validez de los decretos de necesidad y urgencia del Poder Ejecutivo nacional 271/00, 962/01 y 1.056/03.

*Jorge M. Capitanich.*

## II

### Dictamen de minoría

(RECHAZO)

*Honorable Cámara:*

La Comisión Bicameral Permanente de Trámite Legislativo (Ley 26.122) ha considerado los mensajes del jefe de Gabinete de Ministros por medio de los cuales se comunican los dictados de los decretos de necesidad y urgencia (DNU) 271/2000, (DNU) 962/2001 y (DNU) 1.056/2003; y se los remite para consideración y dictamen de esta comisión en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional y por los artículos 2°, 10 y 19 de la ley 26.122.

Por los fundamentos que se exponen en el informe acompañado, y por los que oportunamente ampliará el miembro informante, se aconseja la aprobación del siguiente

### Proyecto de resolución

*La Cámara de Diputados de la Nación*

RESUELVE:

1°) Rechazar los decretos de necesidad y urgencia 271/2000, 962/2001 y 1.056/2003 por falta de adecuación a los requisitos sustanciales establecidos constitucionalmente para su dictado, todo ello de conformidad con lo establecido por el artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional y los artículos 10, 22 y 24 de la ley 26.122.

2°) Comuníquese al Poder Ejecutivo nacional (artículo 26 de la ley 26.122), juntamente con sus fundamentos.

De acuerdo con las disposiciones pertinentes, este dictamen pasa directamente al orden del día.

Sala de la comisión, 8 de agosto de 2007.

*Oscar R. Aguad. – Ernesto R. Sanz. – Luis P. Naidenoff.*

### INFORME

*Honorable Cámara:*

#### 1. Intervención legal

##### 1.1. La comisión bicameral y las Cámaras

El Congreso Nacional, luego de doce años de producida la última reforma constitucional, ha dado cumplimiento formal a la previsión del artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional (CN) sobre los decretos de necesidad y urgencia (DNU), al sancionar la “ley especial” que rige el trámite y el alcance de la intervención del Congreso y conformar la comisión bicameral permanente, recaudos ambos exigidos por dicha enmienda para dar validez a este tipo de normas.

La parte final de la norma dice: “...Una ley especial sancionada con la mayoría absoluta de la totalidad de los miembros de cada Cámara regulará el trámite y los alcances de la intervención del Congreso”.

Respecto de la intervención de las Cámaras y la comisión bicameral permanente el artículo 99, inciso 3, en lo pertinente, dispone: “...El jefe de Gabinete de Ministros personalmente y dentro de los diez días someterá la medida a consideración de la comisión bicameral permanente, cuya composición deberá respetar la proporción de las representaciones políticas de cada Cámara. Esta comisión elevará su despacho en un plazo de diez días al plenario de cada Cámara para su expreso tratamiento, el que de inmediato considerarán las Cámaras...”.

<sup>28</sup> Ambos presupuestos han sido delineados como básicos para la validez de los DNU en el voto de la mayoría en el caso “Peralta”. Corte Suprema de Justicia (“Fallos”, 313:1513) (“La Ley”, 1990-D, 131).

El artículo 100, incisos 12 y 13, CN, lo siguiente: "...Al jefe de Gabinete de Ministros, con responsabilidad política ante el Congreso de la Nación, le corresponde: [...] 12. Refrendar los decretos que ejercen facultades delegadas por el Congreso, los que estarán sujetos al control de la comisión bicameral permanente". "13. Refrendar juntamente con los demás ministros los decretos de necesidad y urgencia y los decretos que promulgan parcialmente leyes. Someterá personalmente y dentro de los diez días de su sanción estos decretos a consideración de la comisión bicameral permanente."

Respecto de la intervención de la comisión bicameral permanente el artículo 2° de la ley 26.122 establece: "La comisión bicameral permanente prevista en los artículos 99, inciso 3; y 100, incisos 12 y 13 de la Constitución Nacional se rige por esta ley y las disposiciones de su reglamento interno; y tiene competencia para pronunciarse respecto de los decretos: a) de necesidad y urgencia; b) por delegación legislativa; y c) de promulgación parcial de leyes, dictados por el Poder Ejecutivo nacional en los términos de los artículos 99, inciso 3; 76, 80 y 100, incisos 12 y 13 de la Constitución Nacional".

El artículo 10 de la ley citada dispone además que "La comisión bicameral permanente debe expedirse acerca de la validez o invalidez del decreto y elevar el dictamen al plenario de cada Cámara para su expreso tratamiento. El dictamen debe pronunciarse expresamente sobre la adecuación del decreto a los requisitos formales y sustanciales establecidos constitucionalmente para su dictado. Para emitir dictamen, la comisión bicameral permanente puede consultar a las comisiones permanentes competentes en función de la materia".

Los siguientes artículos de la ley también refieren a las Cámaras y la comisión bicameral permanente, en lo pertinente, de la siguiente manera:

*Incumplimiento.* "Artículo 18: En caso de que el jefe de Gabinete no remita en el plazo establecido a la comisión bicameral permanente los decretos que reglamenta esta ley, dicha comisión se abocará de oficio a su tratamiento. Para ello, el plazo de diez días hábiles para dictaminar, se contará a partir del vencimiento del término establecido para la presentación del jefe de Gabinete."

*Despacho de la comisión bicameral permanente.* "Artículo 19: La comisión bicameral permanente tiene un plazo de diez días hábiles contados desde la presentación efectuada por el jefe de Gabinete, para expedirse acerca del decreto sometido a su consideración y elevar el dictamen al plenario de cada una de las Cámaras. El dictamen de la comisión debe cumplir con los contenidos mínimos establecidos, según el decreto de que se trate, en los capítulos I, II, III del presente título."

*Tratamiento de oficio por las Cámaras.* "Artículo 20: Vencido el plazo a que hace referencia el artículo anterior sin que la comisión bicameral per-

manente haya elevado el correspondiente despacho, las Cámaras se abocarán al expreso e inmediato tratamiento del decreto de que se trate de conformidad con lo establecido en los artículos 99, inciso 3; y 82 de la Constitución Nacional."

*Plenario.* "Artículo 21: Elevado por la comisión el dictamen al plenario de ambas Cámaras, éstas deben darle inmediato y expreso tratamiento."

*Pronunciamiento.* "Artículo 22: Las Cámaras se pronuncian mediante sendas resoluciones. El rechazo o aprobación de los decretos deberá ser expreso conforme lo establecido en el artículo 82 de la Constitución Nacional." "Cada Cámara comunicará a la otra su pronunciamiento de forma inmediata."

En función de lo expuesto esta comisión bicameral actúa en el marco de su competencia ejerciendo su control y elevando su despacho,<sup>1</sup> respecto de lo actuado por el Poder Ejecutivo nacional, para su expreso tratamiento por el plenario de las Cámaras de acuerdo con lo dispuesto por la CN y la ley 26.122.

## 2. Análisis de los DNU

El rechazo de los DNU propuesto en el proyecto de resolución, y motivo del informe, se funda en las razones y consideraciones siguientes:

### 2.1. Consideraciones generales

2.1.1. En primer lugar es preciso destacar que los decretos han sido dictados invocando el artículo 99, incisos 1 y 3 de la Constitución Nacional.

Sentado ello, y de acuerdo a las facultades conferidas al Poder Ejecutivo nacional por nuestra Carta Magna, corresponde a esta comisión expedirse de acuerdo a lo dispuesto por el artículo 99, inciso 3, CN, y los artículos 2°, 10 y 19 de la ley 26.122.

El citado artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional dispone que el Poder Ejecutivo nacional no podrá en ningún caso bajo pena de nulidad absoluta e insanable, emitir disposiciones de carácter legislativo.

Textualmente el artículo 99 dice: "El presidente de la Nación tiene las siguientes atribuciones: [...] 3. Participa de la formación de las leyes con arreglo a la Constitución, las promulga y hace publicar. El Poder Ejecutivo no podrá en ningún caso bajo pena de nulidad absoluta e insanable, emitir disposiciones de carácter legislativo. Solamente cuando circunstancias excepcionales hicieran imposible seguir los trámites ordinarios previstos por esta Constitución para la sanción de las leyes, y no se trate de normas que regulen materia penal, tributaria, electoral o el régimen de los partidos políticos, podrá

<sup>1</sup> "La comisión se limita a elevar su despacho que —como señala Bidart Campos— no resulta vinculante para el Congreso." Bidart Campos, Germán: *Tratado elemental de derecho constitucional argentino*, tomo VI. *La reforma constitucional de 1994*, Ediar, Buenos Aires. 1995, página 444.

dictar decretos por razones de necesidad y urgencia, los que serán decididos en acuerdo general de ministros que deberán refrendarlos, juntamente con el jefe de Gabinete de Ministros.”

2.1.2. No caben dudas de que el “presupuesto habilitante” para el dictado de un decreto de necesidad y urgencia ha de ser la existencia de una situación de excepcionalidad, traducida en la imposibilidad de seguir los trámites ordinarios para la sanción de las leyes, con lo cual resulta forzoso concluir que la crisis política habilitante para el dictado de tales decretos ha de reflejarse y entenderse como una falta total de respuesta del Poder Legislativo ante una necesidad súbita e imperiosa de su intervención.

Las razones que justifican el dictado de un reglamento de esta especie (necesidad y urgencia) deben existir, simultáneamente, en una situación que se caracteriza por: *a)* una necesidad que coloque al gobernante ante la decisión extrema de emitir normas para superar una grave crisis o situación que afecte la subsistencia y continuidad del Estado; o de grave riesgo social; en tal sentido, la emisión del acto ha de ser inevitable o imprescindible y su no dictado ser susceptible de generar consecuencia de muy difícil, si no imposible, reparación ulterior; *b)* una proporcionalidad adecuada entre la finalidad perseguida y las medidas que prescribe el reglamento; y *c)* la premura con que deben dictarse las normas para evitar o prevenir graves riesgos comunitarios.<sup>2</sup>

Recién cuando los indicadores sociales y de la realidad denotan la imperiosa necesidad de contar con un instrumento idóneo para paliar la situación (de “emergencia”), y siempre que no se invada materias vedadas, se darán las circunstancias habilitantes o la permisión constitucional, restando –lógicamente– el mesurado análisis de cada previsión contenida en el “decreto” para observar si el mentado “instrumento” legal aprueba o no el llamado “test de razonabilidad”, como cualquier otro decreto ordinario del Poder Ejecutivo o ley sancionada por el Congreso.

2.1.3. Respecto del rol que debe cumplir el Congreso en el tratamiento de un decreto de necesidad y urgencia (DNU) que llegare a su seno, es de someterlo a lo que en la doctrina se ha denominado “control político” del decreto.

Habrán dos aspectos que el Congreso no podrá soslayar conforme la consagración constitucional: *a)* la necesidad de su intervención en la consideración de la norma de excepción; y *b)* la necesidad de que debe existir una manifestación expresa (de aprobación o rechazo) ya que el artículo 82 de la Constitución Nacional y el artículo 22 de la ley

26.122 excluyen todo intento de considerar convalidado un DNU por el mero silencio.

2.1.4. Por último diremos que la ley 26.122 (artículos 22 y 26) obliga al Congreso a resolver dentro de las alternativas de lo ordenado: aceptación o rechazo de la norma, impidiendo cualquier modificación del texto remitido.

Textualmente el artículo 23 ordena: *Impedimento*. “Artículo 23: Las Cámaras no pueden introducir enmiendas, agregados o supresiones al texto del Poder Ejecutivo, debiendo circunscribirse a la aceptación o rechazo de la norma mediante el voto de la mayoría absoluta de los miembros presentes.”

Midón señala que “verificar si un decreto de necesidad y urgencia satisface el test de razonabilidad es una operación lógica que para el operador de la Constitución (Poder Judicial y/o Congreso) debe principiar por el examen de la necesidad del acto, o sea la comprobación objetiva de que concurre el hecho habilitante tipificado por la Ley Fundamental. Esto es, la existencia de necesidad, más la urgencia, más los acontecimientos que impiden la deliberación del Congreso.”<sup>3</sup>

## 2.2. Razones formales

Los decretos de necesidad y urgencia, remitidos por el jefe de Gabinete, que constituyen el objeto de este análisis, establecen lo siguiente:

1. DNU, número 271/2000, publicado en el Boletín Oficial del 29 de marzo de 2000, bajo el número 29368, página 2, dictado por el Poder Ejecutivo nacional; derógase el régimen de renovación del parque automotor previsto en los decretos 35 de fecha 22 de enero de 1999; 208 de fecha 12 de marzo de 1999; 397 de fecha 22 de abril de 1999; 926 de fecha 23 de agosto de 1999; y 1.220 de fecha 25 de octubre de 1999, con las excepciones y los alcances establecidos en el presente decreto (artículo 1°); exceptúase de la derogación prevista en el artículo 1° del presente a las personas que, a la fecha de vigencia del presente decreto, posean el certificado de desguace y destrucción. Las mismas podrán realizar la compraventa de un vehículo con los beneficios previstos en el régimen hasta el 31 de octubre de 2000 (artículo 2°); las terminales y los concesionarios oficiales sólo podrán solicitar el bono previsto en el artículo 5° del decreto 35/99 hasta el 31-1-2001 (artículo 3°).

2. DNU, número 962/2001, publicado en el Boletín Oficial del 26 de julio de 2001, bajo el número 29700, página 6, dictado por el Poder Ejecutivo nacional, se aprobó las actas acuerdo y sus anexos suscritas entre el Ministerio de Infraestructura y Vivienda y los concesionarios Ferrovías Sociedad Anónima

<sup>2</sup> Cassagne, J. Carlos: *La configuración de la potestad reglamentaria*. “La Ley” 2004-A, 1144, página 15.

<sup>3</sup> Midón, Mario A. R.: *Decretos de necesidad y urgencia en la Constitución Nacional y los ordenamientos provinciales*. “La Ley”. 2001. Buenos Aires, página 44.

Concesionaria y Metrovías Sociedad Anónima, que como anexos 1 y 2 forman parte del presente decreto (artículo 1°); que se considera como deudas contraídas por el Tesoro nacional hasta la finalización del ejercicio fiscal de 2000 los conceptos y montos que se consignan en las actas acuerdo aprobadas por el artículo 1° del presente decreto. Las citadas deudas quedan comprendidas dentro de los conceptos del inciso f) del artículo 2° de la ley 25.152. La Contaduría General de la Nación de la Secretaría de Hacienda y la Oficina Nacional de Crédito Público de la Secretaría de Finanzas, dependientes ambas del Ministerio de Economía procederán a su registro siguiendo para ello los procedimientos y normas vigentes en la materia (artículo 3°). Las deudas reconocidas por el artículo anterior serán canceladas hasta la suma total de pesos setenta y dos millones ochocientos diez mil seiscientos diez con cincuenta y un centavos (\$ 72.810.610,51) mediante la entrega de Bonos de Consolidación - Tercera Serie dentro del total determinado en la planilla anexa al artículo 9° de la ley 25.401, del siguiente modo: respecto de la concesionaria Ferrovías Sociedad Anónima Concesionaria, hasta la suma de pesos treinta y un millones ciento sesenta y ocho mil doscientos catorce con ochenta y dos centavos (\$ 31.168.214,82); b) respecto de la concesionaria Metrovías Sociedad Anónima, hasta la suma de pesos cuarenta y un millones seiscientos cuarenta y dos mil trescientos noventa y cinco con sesenta y nueve centavos (\$ 41.642.395,69) (artículo 4°).

3. DNU, número 1056/2003, publicado en el Boletín Oficial del 12 de mayo de 2003, bajo el número 30147, página 1, dictado por el Poder Ejecutivo nacional serán beneficiarios del fideicomiso creado por el artículo 12 del decreto 976/2001, desde el 1° de noviembre de 2002 y hasta el 30 de abril de 2003, las empresas o entes provinciales prestatarios del servicio de transporte ferroviario de personas de carácter urbano y suburbano, con exclusión del Área Metropolitana de Buenos Aires, con una participación del uno por ciento (1 %) de los fondos que ingresen mensualmente al Sistema Integrado de Transporte Terrestre (Sitrans) (artículo 1°); los fondos destinados a los servicios provinciales de transporte ferroviario de pasajeros de carácter urbano y, suburbano se distribuirán entre la Unidad Ejecutora del Programa Ferroviario Provincial de la provincia de Buenos Aires, el Servicio Ferroviario Patagónico S.A. de la provincia de Río Negro, Ferrocarriles Mediterráneos S.A. de la provincia de Córdoba y Servicios Ferroviarios del Chaco S.A. de la provincia del Chaco, mediante la aplicación al porcentaje de recursos mencionado en el artículo precedente del Coeficiente de Participación por Pasajeros Transportados (CPPT) establecido en el anexo I del presente decreto (artículo 2°).

2.2.1. De acuerdo con el artículo 10 de la citada ley 26.122 (“...El dictamen debe pronunciarse expresamente sobre la adecuación del decreto a los requisitos formales y sustanciales establecidos constitucionalmente para su dictado...”)

es menester analizar si los DNU objeto del presente análisis cumplen con los requisitos formales y sustanciales para su emisión exigidos por la norma constitucional.

Respecto de lo primero, el final del tercer párrafo del artículo 99, inciso 3, CN, dice: “...serán decididos en acuerdo general de ministros que deberán refrendarlos juntamente con el jefe de Gabinete de Ministros”.

La Constitución no indica quórum requerido para esa reunión, pero dado el carácter excepcional de la medida el acuerdo general debe incluir a todos los ministros, quienes una vez debatido el asunto están obligados a firmar el decreto.<sup>4</sup>

Los decretos de necesidad y urgencia, objeto de análisis, desde el punto de vista formal reúnen y cumplimentan a nuestro entender los requisitos exigidos por la Constitución Nacional y la ley especial para su aceptación. A saber:

– Cuentan con el acuerdo general de ministros, la refrendata de ellos y del jefe de Gabinete previstos como requisitos formales.

– Cuentan con la mayoría del cuerpo ministerial, también previsto por la doctrina como requisito formal.

– Los decretos han sido presentados dentro del plazo previsto que el jefe de Gabinete tiene para hacerlo.

– La comisión bicameral ha verificado que el DNU ha sido publicado en el Boletín Oficial.

### 2.3. Razones sustanciales

Del citado artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional surge un principio general y una excepción, la cual analizaremos a continuación:

– *Principio general*: “...El Poder Ejecutivo no podrá en ningún caso bajo pena de nulidad absoluta e insanable, emitir disposiciones de carácter legislativo...”.

– *Excepción*: “Solamente cuando circunstancias excepcionales hicieran imposible seguir los trámites ordinarios previstos por esta Constitución para la sanción de las leyes, y no se trate de normas que regulen materia penal, tributaria, electoral o el régimen de los partidos políticos, podrá dictar decretos por razones de necesidad y urgencia, los que serán decididos en acuerdo general de ministros que deberán refrendarlos juntamente con el jefe de Gabinete de Ministros”.

La norma nos habla de “estado de necesidad”. Entendemos que se refiere a aquél caracterizado por

<sup>4</sup> Gelli, María Angélica: *Constitución de la Nación Argentina –Comentada y concordada–*, “La Ley”, Buenos Aires, página 299.

un perfil fáctico (urgente necesidad) y por otro de carácter institucional (imposibilidad de recurrir a los trámites ordinarios para la sanción de las leyes).

En este sentido, existe consenso generalizado en exigir una situación de “necesidad y urgencia”.

Concretamente, la “necesidad y la urgencia” deben estar suficientemente fundadas y responder a circunstancias excepcionales, partiendo del principio sacramental de que las leyes deben ser dictadas por el Poder Legislativo.

Resulta necesario destacar que la sola imposibilidad política, en tanto derivación de la carencia, por el gobierno de quórum o mayorías propias para imponer su criterio, no puede, por eso ser la razón justificante del empleo del decreto, porque debe concurrir siempre la necesidad de resolver, con urgencia y eficazmente la situación planteada.<sup>5</sup>

Resumiendo, para que el presidente pueda hacer uso de esta atribución exclusiva y excepcional que posee para dictar DNU, deben reunirse primeramente los siguientes requisitos: 1) concurrencia de circunstancias excepcionales que hicieren imposible seguir los trámites ordinarios previstos para la sanción de las leyes; 2) que el objeto de la pretensión, la necesidad y la urgencia, no pueda satisfacerse por ley; y 3) que no se trate sobre las materias expresamente prohibidas por el texto constitucional.

Sometiendo a esta prueba (test) de constitucionalidad a los DNU 271/2000; 962/2001 y 1.056/2003 remitidos a la comisión bicameral permanente para su consideración, advertimos que no reúne los requisitos sustanciales exigidos por la norma reglamentaria.

Asimismo, véase que de los fundamentos invocados, se advierte que se intenta justificar el uso de una facultad excepcional –dictado de decretos de necesidad y urgencia– con argumentos que no cumplimentan los requisitos para la legítima utilización de dicha facultad.

El DNU 271/2000 deroga el Régimen de Renovación del Parque Automotor previsto decretos 35/1999, 208/1999, 397/1999, 926/1999 y 1.220/1999, exceptuándose de esta derogación a las personas que, a la fecha de vigencia del presente decreto, posean el certificado de desguace y destrucción. Las mismas podrán realizar la compraventa de un vehículo con los beneficios previstos en el régimen hasta el 31 de octubre de 2000 y establece que las terminales y los concesionarios oficiales sólo podrán solicitar el bono previsto en el artículo 5° del decreto 35/99 hasta el 31-1-2001.

Del comentario precedente se desprende que el Ejecutivo, ha legislado en sucesivas oportunidades sobre la materia de Régimen de Renovación del Par-

que Automotor y ha fomentada esta situación, por medio de incentivos fiscales, los cuales se implementan por medio de reducciones para incentivar la compra de rodados, y con emisión de bonos a favor de concesionarios o por las terminales automotrices para el pago de impuestos nacionales como se expresó precedentemente.

Es menester resaltar la posición, que venimos manteniendo en relación a este tema en el seno de esta comisión, por la que se expresa que además de no cumplir con los requisitos sustanciales, la instrumentación de incentivos fiscales tiende a ser un remedio excepcional, y su aplicación puede afectar la suficiencia y equidad del sistema tributario. Básicamente, debemos tener en cuenta, que estas medidas de promoción generan que el fisco deba recaudar la misma cantidad (ingresos) entre menos contribuyentes.

Es por estas consideraciones, que las medidas de tal entidad, deben ser sancionadas por leyes formales.

El DNU 962/2001, además de no cumplir con los requisitos sustanciales de necesidad y urgencia previstos por la Constitución Nacional, determina como deudas contraídas por el Tesoro nacional hasta la finalización del ejercicio fiscal de 2000 los conceptos y montos que se consignan en las actas acuerdo aprobadas por el artículo 1° del presente decreto, y establece que estas deudas quedarán comprendidas dentro de las previsiones del inciso f) del artículo 2° de la ley 25.152 –regula la administración de recursos–.

En similar sentido, el DNU 1.053/2003, no se adecua a los requisitos sustanciales de necesidad y urgencia previstos por la Constitución Nacional, y en cuanto a la materia que regula, establece que serán beneficiarios del fideicomiso creado por el artículo 12 del decreto 976/2001, las empresas o entes provinciales prestatarios del servicio de transporte ferroviario de personas de carácter urbano y suburbano, con exclusión del Area Metropolitana de Buenos Aires, con una participación del uno por ciento (1 %) de los fondos que ingresen mensualmente al Sistema Integrado de Transporte Terrestre (Sitrans) y que los fondos destinados a los servicios provinciales de transporte ferroviario de pasajeros de carácter urbano y suburbano se distribuirán entre la Unidad Ejecutora del Programa Ferroviario Provincial de la provincia de Buenos Aires, el Servicio Ferroviario Patagónico S.A. de la provincia de Río Negro, Ferrocarriles Mediterráneos S.A. de la provincia de Córdoba y Servicios Ferroviarios del Chaco S.A. de la provincia del Chaco, mediante la aplicación al porcentaje de recursos mencionado en el artículo precedente del Coeficiente de Participación por Pasajeros Transportados (CPPT).

Siendo estos dos últimos temas de gran trascendencia nacional hubiera requerido la sanción de una ley.

<sup>5</sup> Quiroga Lavié, Humberto: *Decretos de necesidad y urgencia en la reforma de la Constitución Nacional*, “La Ley” 1994-D, páginas 876/881.

En efecto, el abuso de la potestad reglamentaria por parte del Poder Ejecutivo constituye una de las mayores fuentes de distorsión del principio de separación de poderes.

El dictado de disposiciones legislativas responde a una situación de excepcionalidad, y es éste el fundamento principal por el cual adoptamos una postura tan restrictiva.

Como fundamento de la medida se deben descartar los criterios de mera conveniencia, ajenos a circunstancias de extremas de necesidad, puesto que la Constitución no habilita a elegir discrecionalmente entre la sanción de una ley o la imposición más rápida de ciertos contenidos materiales por medio de un decreto.

En esta materia debe adoptarse un criterio restrictivo para no desnaturalizar estos reglamentos y evitar de ese modo que la asunción extraordinaria de estas facultades termine convirtiéndose en una usurpación de las competencias de otro poder.

### 3. Conclusión

Debemos reflexionar políticamente sobre el dictado de estas normas de excepción.

La interpretación constitucional armónica determina que la inclusión del artículo 99, inciso 3, deba ser encuadrada en un contexto de principios y valores que hacen al sentido y naturaleza de un Estado constitucional democrático y de derecho.

Tratándose de una facultad excepcional, y atento el avance del Ejecutivo sobre el Legislativo y el impacto que el ejercicio de tal facultad irroga sobre derechos fundamentales, la misma debe ser ejercida en el marco constitucional en que ha sido otorgada y sujeta a un estricto control tanto político como jurisdiccional.<sup>6</sup>

Los DNU en estudio intentan encontrar justificación aludiendo a que circunstancias excepcionales imposibilitan seguir los trámites ordinarios previstos para la sanción de leyes.

A nuestro entender, tal como lo expresábamos con anterioridad, el texto de los decretos en cuestión no evidencia circunstancias excepcionales que configuren un presupuesto habilitante para el dictado de este tipo de normas.

En menester recordar que las justificaciones de un decreto de necesidad y urgencia son imprescindibles para el posterior análisis de constitucionalidad que debe realizarse sobre el mismo.

Por ello resulta de suma importancia tener en cuenta que se está haciendo uso de una atribución excepcional por lo cual ha de realizarse sobre dichos decretos un control restrictivo de dicha facultad, para que no se configure un abuso de la potestad legislativa.

<sup>6</sup> Cayuso, Susana: *Los decretos de necesidad y urgencia. Texto constitucional vs. Praxis constitucional*. "La Ley", 2005-D, 961, página 3.

Por otro lado, cabe destacar las palabras del actual presidente de la Corte Suprema de la Nación, referidas a la excepcionalidad de estas medidas, al decir que "...Las legislaciones de excepción tienen un plazo para que se produzca su propia extinción, pero su prórroga y su reiteración han inutilizado los mecanismos de autodestrucción y han alimentado los que permiten su conservación. De tal modo la excepción se ha convertido en regla y los remedios normales han sido sustituidos por la anormalidad de los remedios. Esta fundamentación de la regla de derecho debilita el compromiso de los individuos con las leyes [...] ya que la emergencia permanente destruye todo cálculo de riesgos, y restringe el funcionamiento económico.

"Que el derecho es experiencia y ella nos enseña de modo concluyente que la emergencia reiterada ha generado más emergencia e inseguridad y que es necesario volver a la normalidad.

"Que la Constitución y la ley, deben actuar como mecanismo de compromiso elaborado por el cuerpo político con el fin de protegerse a sí mismo contra previsible tendencia humana precipitadas..."<sup>7</sup>

Esta comisión bicameral no puede convalidar esta anomalía.

La convalidación por esta comisión de los decretos sometidos a examen importa convalidar un avasallamiento a las facultades que el Constituyente otorgó al Poder Legislativo.

Recordemos que nos encontramos frente a un acto complejo que requiere de la voluntad de dos órganos: el Poder Ejecutivo que lo dicta y el Poder Legislativo que tiene a su cargo el examen y control del decreto. A este último, como órgano de contralor, le compete pronunciarse sobre la concurrencia de los extremos que habilitan el ejercicio de esta facultad excepcional del Poder Ejecutivo: mérito, oportunidad y conveniencia de su contenido, y es quien ratificará o no la normativa dictada.

Para repeler una situación de peligro como la que crea todo estado de necesidad, hay generalmente una vasta gama de alternativas. Al momento de elegir la que se juzga apropiada ella debe ser lo suficientemente idónea para conseguir el fin buscado y a la vez adecuadamente racional para repeler los daños con que amenaza la emergencia.<sup>8</sup>

El doctor Vázquez en el fallo "San Luis"<sup>9</sup> explica que "esta Corte ha precisado que, después de la reforma constitucional del año 1994, para que el

<sup>7</sup> M. 2771. XLI. - "Massa, Juan Agustín c/ Poder Ejecutivo nacional - Decreto 1.570/01 y otro s/ amparo ley 16.986" - CSJN 27-12-2006 (ampliación de fundamentos del señor doctor Ricardo Luis Lorenzetti).

<sup>8</sup> Midón, Mario A. R.: *Decretos de necesidad y urgencia...* Obra citada, página 49.

<sup>9</sup> CSJN. "Fallos" 326:417. "Provincia de San Luis c/ Estado Nacional s/ Amparo", sentencia del 5-3-2003.

Poder Ejecutivo pueda ejercer legítimamente facultades legislativas que, en principio, le son ajenas, es necesaria la concurrencia de circunstancias tales como: 1) que sea imposible dictar la ley mediante el trámite ordinario previsto por la Constitución, vale decir, que las Cámaras del Congreso no puedan reunirse por circunstancias de fuerza mayor que lo impidan, como ocurriría en el caso de acciones bélicas o desastres naturales que impidiesen su reunión o el traslado de los legisladores a la sede del Congreso Nacional; o 2) que la situación que requiere solución legislativa sea de una urgencia tal que deba ser solucionada inmediatamente, en un plazo incompatible con el que demanda el trámite normal de las leyes.

El Congreso de la Nación debe rechazar estos decretos.

Por ello, toda vez que los decretos de necesidad y urgencia sometidos a examen no cumplen los requisitos sustanciales exigidos por la norma de aplicación, a fin de ejercer un debido control de constitucionalidad, es que ésta Comisión Bicameral Permanente no puede convalidar el dictado de los mismos y en consecuencia propone su rechazo.

*Oscar R. Aguad. – Luis P. Naidenoff. – Ernesto R. Sanz.*

### III

#### Dictamen de minoría

(RECHAZO)

*Honorable Cámara:*

La Comisión Bicameral Permanente de Trámite Legislativo –ley 26.122– ha considerado los decretos de necesidad y urgencia que se detallan a continuación y que se analizan de manera conjunta en virtud de que así lo ha resuelto esta comisión en lo referido a los decretos de necesidad y urgencia emitidos con anterioridad a la sanción de la ley 26.122:

1. Decreto 271, del 24 de marzo de 2000 (B.O. 29-3-00), por medio del cual se derogó el Régimen de Renovación del Parque Automotor previsto en los decretos 35/99, 208/99, 397/99, 926/99 y 1.220/99. Asimismo, se exceptuó de la derogación a las personas que, a la fecha de vigencia del decreto, poseyeran el Certificado de Desguace y Destrucción.

2. Decreto 962, del 26 de julio de 2001 (B.O. 31-7-99), por medio del cual se aprobaron las actas acuerdo y sus anexos suscritas entre el Ministerio de Infraestructura y Vivienda y los concesionarios Ferrovías S.A. Concesionaria y Metrovías S.A.. Considera como deudas contraídas por el Tesoro nacional, hasta la finalización del ejercicio fiscal de 2000, los conceptos y montos que se consignan en las actas acuerdo aprobadas. Las citadas deudas quedan comprendidas dentro de los conceptos del inciso f) del artículo 2° de la ley 25.152.

3. Decreto 1.056, del 20 de abril de 2003 (B.O. 12-5-03), por medio del cual se estableció que serán beneficiarios del fideicomiso creado por el decreto 976/2001, determinadas empresas o entes provinciales prestatarios del servicio de transporte ferroviario de personas de carácter urbano y suburbano. A tal efecto, se estableció un nuevo Coeficiente de Participación por Pasajeros Transportados y el procedimiento para el pago y disposición de fondos.

Por las razones expuestas en el informe que se acompaña y las que dará el miembro informante, se aconseja el rechazo de los citados decretos.

De acuerdo con las disposiciones pertinentes, este dictamen pasa directamente al orden del día.

Sala de la comisión, 8 de agosto de 2007.

*Pablo G. Tonelli.*

#### INFORME

*Honorable Cámara:*

Tengo el agrado de dirigirme a vuestra honorabilidad a fin de someter a su consideración el presente dictamen respecto de los decretos de necesidad y urgencia números:

1. Decreto 271, del 24 de marzo de 2000 (B.O. 29-3-00), por medio del cual se derogó el Régimen de Renovación del Parque Automotor previsto en los decretos 35/99, 208/99, 397/99, 926/99 y 1220/99. Asimismo, se exceptuó de la derogación a las personas que, a la fecha de vigencia del decreto, poseyeran el Certificado de Desguace y Destrucción.

2. Decreto 962, del 26 de julio de 2001 (B.O. 31-7-99), por medio del cual se aprobaron las actas acuerdo y sus anexos suscritas entre el Ministerio de Infraestructura y Vivienda y los concesionarios Ferrovías S.A. Concesionaria y Metrovías S.A.. Considera como deudas contraídas por el Tesoro nacional, hasta la finalización del ejercicio fiscal de 2000, los conceptos y montos que se consignan en las actas acuerdo aprobadas. Las citadas deudas quedan comprendidas dentro de los conceptos del inciso f) del artículo 2° de la ley 25.152.

3. Decreto 1.056, del 20 de abril de 2003 (B.O. 12-5-03), por medio del cual se estableció que serán beneficiarios del fideicomiso creado por el decreto 976/2001, determinadas empresas o entes provinciales prestatarios del servicio de transporte ferroviario de personas de carácter urbano y suburbano. A tal efecto, se estableció un nuevo Coeficiente de Participación por Pasajeros Transportados y el procedimiento para el pago y disposición de fondos.

El titular del Poder Ejecutivo dictó los decretos bajo análisis en uso de la atribución que le confiere el artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional (como se expresó en los considerandos de cada uno de los decretos); por lo que no cabe duda de que se trata de decretos de necesidad y urgencia que,

como tal, deben ser objeto de consideración y dictamen por parte de esta comisión (artículos 2°, 10, 19 y concordantes, ley 26.122).

### 1. *Criterio rector*

Para el análisis de los decretos en cuestión es necesario partir del principio establecido en el artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional, según el cual “el Poder Ejecutivo no podrá en ningún caso bajo pena de nulidad absoluta e insanable, emitir disposiciones de carácter legislativo” (segundo párrafo).

El principio es consecuencia, claro está, de la división de poderes que es inherente al carácter de república que la Constitución le asignó a nuestra nación y a la existencia de un Congreso encargado de legislar (artículos 1°, 44 y concordantes). Teoría o doctrina la de división de poderes, que es la “más conforme a la naturaleza de las cosas”, la “más propia para el cumplimiento de los fines de todo gobierno”, y “la mejor manera de defender y garantizar contra las tentativas de la tiranía los derechos y libertades de los hombres” a juicio de Joaquín V. González (*Manual de la Constitución Argentina*, página 310, 26ª edición, Angel Estrada y Cía., Buenos Aires, 1971). E indispensable a juicio de la Corte Suprema de Justicia, que muy poco después de instalada expresó que “si la división de poderes no está plenamente asegurada, la forma republicana de gobierno es una ficción” (caso “Ramón Ríos y otros”, 1863, “Fallos” 1-32).

Pero el principio de que el presidente no puede legislar admite, sin embargo, una excepción prevista en el siguiente párrafo del mismo artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional. Se prevé en esa norma, en efecto, que “solamente cuando circunstancias excepcionales hicieran imposible seguir los trámites ordinarios previstos por esta Constitución para la sanción de las leyes, y no se trate de normas que regulen materia penal, tributaria, electoral o de régimen de los partidos políticos, podrá (el Poder Ejecutivo) dictar decretos de necesidad y urgencia, los que serán decididos en acuerdo general de ministros que deberán refrendarlos, juntamente con el jefe de Gabinete de Ministros”.

De manera tal que tenemos un principio rector—de acuerdo con el cual al Poder Ejecutivo le está vedado emitir disposiciones de carácter legislativo—y una excepción en caso de circunstancias excepcionales que hagan imposible seguir el trámite ordinario de las leyes. En consecuencia, fluye del texto constitucional que corresponde aplicar un criterio restrictivo cuando se trata de juzgar la validez de decretos de necesidad y urgencia dictados por el Poder Ejecutivo (CSJ, “Fallos” 322-1726, considerando 7°; en igual sentido: Gregorio Badeni, *Tratado de derecho constitucional*, tomo II, página 1259, editorial “La Ley”, Avellaneda, 2004).

No hay que perder de vista, además, que se trata del ejercicio, por parte del Poder Ejecutivo, de una atribución que no le es propia sino que, muy por el contrario, es privativa de otro poder. Por lo tanto, si el criterio no fuera restrictivo se correría el riesgo de alterar y afectar gravemente el equilibrio de los poderes, confiando atribuciones exorbitantes al presidente de la Nación y poniendo en riesgo las libertades individuales.

### 2. *Circunstancias justificantes*

Como quedó dicho antes, para que la excepcional atribución del Poder Ejecutivo de emitir disposiciones con contenido legislativo pueda ser legítimamente ejercida es necesario que existan “circunstancias excepcionales” que requieran pronto remedio y que sea “imposible seguir los trámites ordinarios previstos para la sanción de las leyes”.

De acuerdo con la previsión constitucional será por lo tanto necesario, en cada oportunidad en que esta comisión deba pronunciarse, determinar si han existido las circunstancias excepcionales y la imposibilidad de seguir los trámites ordinarios para la sanción de las leyes que justificarían y darían sustento al decreto de necesidad y urgencia de que se trate.

Uno de los casos en los que la Corte Suprema de Justicia analizó con más cuidado esta espinosa cuestión de hecho, fue el caso “Peralta” (27-12-1990, “Fallos” 313-1513), aunque la decisión es anterior a la reforma constitucional de 1994. En esa sentencia, el alto tribunal exigió, para justificar la procedencia de un decreto de necesidad y urgencia, la existencia de una situación de grave riesgo social (considerando 24), que pusiese en peligro la existencia misma de la Nación y el Estado (considerando 26), y tuvo en cuenta el descalabro económico generalizado y la necesidad de asegurar la continuidad y vigencia de la unión nacional (considerandos 33 a 35). Es decir que, a criterio del tribunal, sólo una situación de muy extrema gravedad justificaría la emisión de un decreto de necesidad y urgencia.

Luego de sancionada la reforma constitucional de 1994, la Corte Suprema reiteró el mismo criterio en la sentencia dictada en el caso “Video Club Dreams” (6-6-1995, “Fallos” 318-1154). El tribunal, en efecto, anuló dos decretos de necesidad y urgencia emitidos por el Poder Ejecutivo porque, entre otras razones, “los motivos que impulsaron el dictado de los decretos no se exhiben como respuesta a una situación de grave riesgo social que hiciera necesario el dictado de medidas súbitas como las que aquí se tratan” (considerando 15).

La Corte pareció flexibilizar grandemente su criterio al resolver el caso “Rodríguez” (17-12-1997, “Fallos” 320-2851), en el cual no analizó la existencia de circunstancias justificantes pero tácitamente aceptó la explicación del jefe de gabinete, quien alegó como circunstancia excepcional “los graves defectos que afectan a nuestro sistema aeroportuario”.

Pero poco tiempo después, al resolver el caso “Verrochi” (19-8-1999), el tribunal volvió sobre sus pasos y se mostró dispuesto a examinar si el Poder Ejecutivo había actuado para remediar una situación de hecho constitutiva de un estado de emergencia, es decir si estaba fácticamente justificada la emisión de un decreto de necesidad y urgencia. Y con toda claridad dijo la Corte en ese caso que “para que el Poder Ejecutivo pueda ejercer legítimamente facultades legislativas que, en principio, le son ajenas, es necesaria la concurrencia de alguna de estas dos circunstancias: 1) que sea imposible dictar la ley mediante el trámite ordinario previsto por la Constitución, vale decir, que las Cámaras del Congreso no puedan reunirse por circunstancias de fuerza mayor que lo impidan, como ocurriría en el caso de acciones bélicas o desastres naturales que impidiesen su reunión o el traslado de los legisladores a la Capital Federal; o 2) que la situación que requiere la solución legislativa sea de una urgencia tal que deba ser solucionada inmediatamente, en un plazo incompatible con el que demanda el trámite normal de las leyes” (“Fallos” 322-1726, considerando 9°).

Para que no quedaran dudas, agregé el tribunal que al analizar “el presupuesto fáctico que justificaría la adopción de decretos de necesidad y urgencia” corresponde “descartar criterios de mera conveniencia ajenos a circunstancias extremas de necesidad, puesto que la Constitución no habilita a elegir discrecionalmente entre la sanción de una ley o la imposición más rápida de ciertos contenidos materiales por medio de un decreto” (considerando 9°, segundo párrafo).

El criterio fue reiterado al menos en tres casos posteriores. En “Risolia de Ocampo” expresó la Corte Suprema que “el fundamento de los decretos de necesidad y urgencia es la necesidad de poner fin o remediar situaciones de gravedad que obligan a intervenir en el orden patrimonial, fijando plazos, concediendo esperas, como una forma de hacer posible el cumplimiento de las obligaciones, a la vez que atenuar su gravitación negativa sobre el orden económico e institucional y la sociedad en su conjunto”; con el agregado de que “uno de los requisitos indispensables para que pueda reconocerse la validez de un decreto como el cuestionado en el sublite es que éste tenga la finalidad de proteger los intereses generales de la sociedad y no de determinados individuos” (2-8-2000, “Fallos” 323-1934).

Luego, en “Cooperativa de Trabajo Fast Limitada”, la Corte requirió, para justificar la imposibilidad de seguir el trámite ordinario de las leyes, “que las Cámaras del Congreso no puedan reunirse por circunstancias de fuerza mayor que lo impidan” (1-11-2003, “Fallos” 326-3180). Y en “Leguizamón Romero”, del 7 de diciembre de 2004 (“Fallos” 327-5559), la Corte reiteró que para que sea procedente la emisión de un decreto de necesidad y urgencia

por parte del Poder Ejecutivo es necesario que exista un “grave trastorno que amenace la existencia, seguridad o el orden público o económico”.

Esta doctrina es la actualmente vigente y contiene las premisas bajo las cuales debe realizarse el análisis de los decretos de necesidad y urgencia requerido por el artículo 99, inciso 3, cuarto párrafo, de la Constitución Nacional, y por los artículos 2°, 10, 19 y concordantes de la ley 26.122.

### 3. *Primera conclusión*

Lo hasta aquí expuesto permite sintetizar una primera conclusión acerca de en qué situaciones o bajo qué circunstancias –de acuerdo con la doctrina de la Corte Suprema de Justicia– puede el presidente de la Nación dictar decretos de necesidad y urgencia.

Las “circunstancias excepcionales” contempladas en el artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional se configuran ante una “situación de grave riesgo social”, que “ponga en peligro la existencia misma de la Nación y el Estado”, o ante un “descalabro económico generalizado” y frente a la necesidad de “asegurar la continuidad y vigencia de la unión nacional”. Pero también es necesario que “las Cámaras del Congreso no puedan reunirse por circunstancias de fuerza mayor” y que se trate de “proteger los intereses generales de la sociedad y no de determinados individuos”.

Por lo tanto, en cada caso en que deba determinarse si un decreto de necesidad y urgencia ha sido emitido de conformidad con la previsión constitucional, o no, será necesario verificar la existencia de los referidos supuestos de hecho. Y siempre aplicando un criterio de interpretación restrictivo, dado el carácter excepcional de esta atribución del presidente de la Nación.

### 4. *Los decretos bajo examen*

Los decretos 271/00, 962/01 y 1056/03 bajo análisis de esta comisión bicameral se dictaron con el propósito de establecer, regular y finalmente derogar el denominado régimen de renovación del parque automotor; aprobar actas acuerdo firmadas entre el Estado nacional y concesionarios de redes ferroviarias y, por último, establecer nuevos beneficiarios del fideicomiso creado por el decreto 976/2001, tal como ya fue detallado en el inicio del presente informe, adonde me remito.

Establecido lo anterior, corresponde adentrarse en el análisis de los decretos bajo examen. En tal sentido, debe señalarse que, aparentemente, el jefe de Gabinete se ha limitado a enviar al Congreso sólo el texto de los decretos, sin haber adjuntado todos los antecedentes del caso, como hubiera correspondido. Digo aparentemente porque no he recibido otro antecedente más que los mencionados, pero no puedo descartar que ellos hayan ingresado junto con el mensaje del jefe de Gabinete.

De todas maneras surge del texto de los decretos números 271/00, 962/01 y 1.056/03 que ellos fueron dictados entre los meses de marzo y noviembre de sus respectivos años, en pleno período de sesiones ordinarias del Congreso de la Nación (artículo 63 de la Constitución Nacional).

A partir de estos datos, contando el Poder Ejecutivo con tiempo suficiente para formular iniciativas legislativas que pudieran ser tratadas por un Congreso en pleno funcionamiento, es muy difícil encontrar una causa súbita, urgente, imprevista e impostergable que hubiera justificado la emisión de los decretos.

En este punto recuerdo que, de conformidad con la jurisprudencia de la Corte Suprema, para que proceda la emisión de un decreto de necesidad y urgencia es preciso que “sea imposible dictar la ley mediante el trámite ordinario previsto por la Constitución, vale decir, que las Cámaras del Congreso no puedan reunirse por circunstancias de fuerza mayor que lo impidan, como ocurriría en el caso de acciones bélicas o desastres naturales que impidiesen su reunión o el traslado de los legisladores a la Capital Federal” (“Verrocchi”, “Fallos” 322-1726, ya citado).

Sin embargo, en los casos bajo análisis, el presidente ni siquiera ha intentado una explicación acerca de por qué era imposible seguir el trámite previsto en la Constitución para la sanción de las leyes. Sólo ha expresado esa imposibilidad como una petición de principio, sin fundamento alguno. Este vicio quita toda legitimidad a las medidas bajo examen, porque, tal como se lo ha reconocido en el derecho español –fuente de nuestro derecho en este punto– que “la utilización de fórmulas rituales de una marcada abstracción” en el dictado de decretos de necesidad y urgencia, impide “todo contratase con la realidad” y hace “prácticamente imposible el control constitucional” (Superior Tribunal Constitucional de España, en pleno, sentencia del 28-3-2007, sobre el RDL 5/2002).

##### 5. Conclusión

La conclusión, luego del precedente análisis, es que el Poder Ejecutivo dictó los decretos de necesidad y urgencia bajo análisis sin que estuvieran reunidas las condiciones sustanciales para ello y que, muy por el contrario, lo hizo por razones de mera conveniencia, que es justamente lo que no debe hacer (CSJ, “Fallos” 322-1726, considerando 9°).

Sí se encuentran cumplidos, en cambio, los recaudos formales previstos en la Constitución Nacional, por cuanto los decretos han sido dictados en acuerdo general de ministros, han sido firmados por el jefe de Gabinete de Ministros y este mismo funcionario los ha remitido al Congreso. Además, las materias no son de las expresamente vedadas por el artículo 99, inciso 3, párrafo tercero, de la

Constitución Nacional. Pero el cumplimiento de estos recaudos formales es insuficiente para dotar de validez a los decretos bajo análisis, dada la falta de cumplimiento de los recaudos sustanciales.

Por todas las razones expuestas, se aconseja el rechazo de los decretos de necesidad y urgencia números 271/00, 962/01 y 1.056/03 bajo análisis.

*Pablo G. Tonelli.*

## ANTECEDENTES

### 1

#### Mensaje del Poder Ejecutivo

Buenos Aires, 24 de marzo de 2000.

*Al Honorable Congreso de la Nación.*

Tengo el agrado de dirigirme a vuestra honorabilidad comunicando el dictado del decreto 271 del 24 de marzo de 2000.

Dios guarde a vuestra honorabilidad.

Mensaje 272

FERNANDO DE LA RÚA.

*José L. Machinea. – Rodolfo H. Terragno.*

Buenos Aires, 24 de marzo de 2000.

VISTO el expediente 060-002435/2000 del registro del Ministerio de Economía; y

CONSIDERANDO:

Que por el decreto 35 de fecha 22 de enero de 1999 se estableció un Régimen de Renovación del Parque Automotor con el objeto de adecuar el mismo a las condiciones de seguridad activa y pasiva de los vehículos y a la protección del medio ambiente previstas en la ley 24.449 de Tránsito y Seguridad Vial.

Que mediante los decretos 208 de fecha 12 de marzo de 1999; 397 de fecha 22 de abril de 1999; 926 de fecha 23 de agosto de 1999; y 1.220 de fecha 25 de octubre de 1999 se modificaron ciertos aspectos del régimen.

Que los registros seccionales de la Dirección Nacional de los Registros de la Propiedad del Automotor y de Créditos Prendarios, dependiente del Ministerio de Justicia y Derechos Humanos emitieron, hasta el 28 de febrero de 2000, trescientos treinta y cinco mil doscientos setenta y siete (335.277) Certificados de Desguace y Destrucción, los cuales habilitan a realizar operaciones con los beneficios del régimen.

Que la cantidad de bajas realizadas, permitió el cumplimiento de los principales objetivos del régimen, esto es la renovación del parque automotor y la expansión de la demanda interna de vehículos con el objeto de mantener la mano de obra directa e in-

directa que el sector automotor requería en aquel momento, a la vez que asegura una actividad futura acorde con las necesidades del sector.

Que el mantenimiento del régimen implica un importante esfuerzo económico al Estado nacional como consecuencia de los aportes que se encuentra obligado a efectuar, los que según se ha estimado en base a los Certificados de Desguace y Destrucción emitidos al 28 de febrero de 2000, ascienden a la suma de novecientos ochenta y dos millones de pesos (\$ 982.000.000).

Que ello contribuye a aumentar el balance desfavorable con que esta administración recibió las cuentas fiscales, por lo que resulta indispensable adoptar urgentes medidas que contribuyan a restablecer su equilibrio.

Que al mismo tiempo, la imputación de los bonos al pago de los diversos impuestos nacionales prevista en la norma de creación del régimen, originados en los descuentos efectuados en las operaciones de venta realizadas al amparo del mismo, genera un mayor nivel de complejidad en el proceso de seguimiento de la evolución de la recaudación, lo que trae aparejado un alto grado de imprecisión en el proceso de programación financiera del sector público.

Que el régimen en cuestión no resulta compatible con la problemática actual de financiamiento del Estado nacional, ni con los principios consagrados por la ley 25.152, denominada de "Responsabilidad fiscal", la que impone un compromiso de equilibrio de las cuentas públicas y la exclusión de erogaciones no contempladas específicamente en las partidas presupuestarias, motivo por el cual, en las actuales circunstancias, resulta necesaria la derogación del mismo.

Que a efectos de concentrar la demanda que genera la cantidad de Certificados de Desguace y Destrucción aún no utilizados, aproximadamente ciento sesenta y cinco mil (165.000) y de poder estimar con mayor certeza la incidencia fiscal de la medida, resulta necesario establecer un plazo de validez para dichos certificados.

Que en vista de la seguridad jurídica de las personas que tengan en su poder el Certificado de Desguace y Destrucción, resulta necesario instrumentar medidas tendientes a mantener los beneficios del régimen sobre operaciones de compraventa que se realicen hasta el 31 de octubre de 2000.

Que la Secretaría de Industria, Comercio y Minería del Ministerio de Economía ha opinado favorablemente al dictado de la presente medida.

Que la Dirección General de Asuntos Jurídicos del Ministerio de Economía ha tomado la intervención que le compete.

Que en el presente caso no puede esperarse el trámite normal de la sanción y promulgación de las

leyes previsto en la Constitución Nacional en razón de la urgencia que requiere la medida.

Que por lo expuesto el presente decreto se dicta en acuerdo general de ministros y en uso de las facultades conferidas por el artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional.

Por ello,

*El presidente de la Nación Argentina en acuerdo general de ministros*

DECRETA:

Artículo 1° – Derógase el Régimen de Renovación del Parque Automotor previsto en los decretos 35 de fecha 22 de enero de 1999; 208 de fecha 12 de marzo de 1999; 397 de fecha 22 de abril de 1999; 926 de fecha 23 de agosto de 1999; y 1.220 de fecha 25 de octubre de 1999, con las excepciones y los alcances establecidos en el presente decreto.

Art. 2° – Exceptúase de la derogación prevista en el artículo 1° del presente a las personas que, a la fecha de vigencia del presente decreto, posean el Certificado de Desguace y Destrucción. Las mismas podrán realizar la compraventa de un vehículo con los beneficios previstos en el régimen hasta el 31 de octubre de 2000.

Art. 3° – Las terminales y los concesionarios oficiales sólo podrán solicitar el bono previsto en el artículo 5° del decreto 35/99 hasta el 31-1-2001.

Art. 4° – La falta o demora en la entrega de los vehículos por parte de las terminales automotrices y/o de sus concesionarios oficiales hará pasibles a los mismos de las máximas penalidades previstas en la ley 24.240 de Defensa del Consumidor.

Art. 5° – El Ministerio de Economía instrumentará los medios necesarios para el cumplimiento de las disposiciones establecidas en el presente decreto, determinando, en cada caso, su alcance. Así también, podrá disponer la aplicación en el tiempo de los bonos fiscales no utilizados por las empresas tenedoras de los mismos.

Art. 6° – Las disposiciones del presente decreto regirán a partir del día siguiente al de su publicación en el Boletín Oficial.

Art. 7° – Dése cuenta al Honorable Congreso de la Nación en virtud de lo dispuesto en el artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional.

Art. 8° – Comuníquese, publíquese, dése a la Dirección Nacional del Registro Oficial y archívese.

Decreto 271

FERNANDO DE LA RÚA.

*José L. Machinea. – Rodolfo H. Terragno.  
– Nicolás V. Gallo. – Ricardo H. López  
Murphy. – Ricardo Gil Lavedra. –  
Héctor J. Lombardo. – Mario A.  
Flamarique. – Federico T. M. Storani.  
– Adalberto Rodríguez Giavarini.*

2

**Mensaje del Poder Ejecutivo**

Buenos Aires, 26 de julio de 2001.

*Al Honorable Congreso de la Nación.*

Tengo el agrado de dirigirme a vuestra honorabilidad comunicando el dictado del decreto 962 del 26 de julio de 2001.

Dios guarde a vuestra honorabilidad.

Mensaje 963

FERNANDO DE LA RÚA.

*Chrystian G. Colombo. – Carlos M. Bastos.*

Buenos Aires, 26 de julio de 2001.

VISTO el expediente 555-000463/2000 del registro del Ministerio de Infraestructura y Vivienda y sus agregados sin acumular expediente 558-001055/96 del registro del ex Ministerio de Economía y Obras y Servicios Públicos, expedientes 1350/2000, 6483/2000, 11.019/2000, 14.529/2000, 14.530/2000, 18.561/2000, 16.251/2000 y 16.252/2000 y actuaciones 4.765/2000, 7.900/2000, 12.593/2000, 19.763/2000, 25.343/2000 y 25.344/2000 todos ellos del registro de la Comisión Nacional de Regulación del Transporte, organismo descentralizado en jurisdicción de la Secretaría de Transporte del Ministerio de Infraestructura y Vivienda; expedientes 41.875/98, 16.309/98, 12.642/98, 511/99 y 9.739/97 todos ellos del registro de la citada comisión nacional dependiente entonces del ex Ministerio de Economía y Obras y Servicios Públicos, el Contrato de Concesión para la Prestación del Servicio de Transporte Ferroviario de Pasajeros, Grupo de Servicios 6 (ex línea Belgrano Norte), el decreto 430 de fecha 22 de marzo de 1994, y el decreto 1.417 de fecha 26 de noviembre de 1999; el expediente 555-000142/2001 del registro del Ministerio de Infraestructura y Vivienda y sus agregados sin acumular expediente 178-000516/99 del registro del ex Ministerio de Economía y Obras y Servicios Públicos, expedientes 6.666/2001 y 6.667/2001 y actuación 18.854/2000 todos ellos del registro de la Comisión Nacional de Regulación del Transporte organismo descentralizado en jurisdicción de la Secretaría de Transporte del Ministerio de Infraestructura y Vivienda, expedientes 12.731/99 y 16.894/99 ambos del registro de la citada Comisión Nacional dependiente entonces del ex Ministerio de Economía y Obras y Servicios Públicos, el Contrato de Concesión para la Prestación del Servicio de Transporte Ferroviario de Pasajeros –de superficie y subterráneos– Grupo de Servicios 3 (SBASE-Urquiza) aprobado por el decreto 2.608 de fecha 22 de diciembre de 1993, y la addenda al citado Contrato de Concesión aprobada por el decreto 393 de fecha 21 de abril de 1999; y

CONSIDERANDO:

Que el 1° de abril de 1994 inició sus operaciones Ferrovías Sociedad Anónima Concesionaria en los Servicios de Transporte Ferroviario de Pasajeros del Área Metropolitana de Buenos Aires correspondientes al grupo 6 (ex línea Belgrano Norte).

Que el 1° de enero de 1994 inició sus operaciones Metrovías Sociedad Anónima en los Servicios de Transporte Ferroviario de Pasajeros –de superficie y subterráneos– del Área Metropolitana de Buenos Aires correspondientes al Grupo 3 (SBASE-Urquiza).

Que como consecuencia de la ejecución de los respectivos contratos de concesión se generaron créditos a favor de las empresas concesionarias, los cuales permanecieron impagos debido a la falta de recursos presupuestarios suficientes del Estado nacional.

Que los concesionarios plantearon diversos reclamos económicos ante el Estado nacional fundados en la normativa contractual que los vincula.

Que el Estado nacional estimó conveniente la regularización de deudas con los concesionarios, en el marco de la readecuación de las addendas a los contratos de concesión.

Que en razón a ello, la autoridad de aplicación y las sociedades Ferrovías Sociedad Anónima Concesionaria y Metrovías Sociedad Anónima suscribieron las respectivas actas acuerdo mediante las cuales se definió la modalidad de pago de las deudas exigibles al concedente, dándose por concluidos los reclamos planteados por las empresas concesionarias, en los términos descriptos en dichos documentos.

Que las citadas actas acuerdo se suscribieron ad referendum del Poder Ejecutivo nacional.

Que es intención del gobierno nacional proceder a la regularización de las obligaciones reconocidas en el acta acuerdo que no pudieron ser canceladas en su oportunidad por insuficiencia de créditos presupuestarios y considerarlas, a su vez, comprendidas dentro de los conceptos a que alude el inciso f) del artículo 2° de la ley 25.152.

Que, asimismo, se considera conveniente para preservar las disponibilidades del Tesoro nacional cancelar las citadas deudas hasta la suma de pesos setenta y dos millones ochocientos diez mil seiscientos diez pesos con cincuenta y un centavos (\$ 72.810.610,51) mediante la utilización de Bonos de Consolidación - Tercera serie, dentro del límite establecido en la planilla 15 anexa al artículo 9° de la ley 25.401, y consecuentemente, excluir de las disposiciones del tercer párrafo del artículo 9° de la citada ley el procedimiento de cancelación que se dispone.

Que la adopción de las medidas propiciadas para dar urgente solución a los reclamos de los concesionarios de los Servicios de Transporte Ferrovia-

rio de Pasajeros del Area Metropolitana de Buenos Aires correspondientes al Grupo 3 (ex línea General Urquiza) Subterráneos y Premetro) permitirán obtener ahorros significativos para el Tesoro nacional por el pago de intereses moratorios y cumplir adecuadamente con el plan de inversiones previsto por el contrato de concesión.

Que, asimismo, la adopción de las medidas propiciadas para dar urgente solución a los reclamos del concesionario de los Servicios de Transporte Ferroviario de Pasajeros del Area Metropolitana de Buenos Aires correspondiente al Grupo 6 (ex línea Belgrano Norte) permitirá, también, obtener ahorros significativos para el Tesoro nacional por el pago de intereses moratorios y reiniciar el plan de inversiones previsto por el contrato de concesión.

Que, en este último caso, los desfases en los aportes del Estado generaron no sólo la necesidad de reprogramar anualmente el cronograma de inversiones sino también ajustar sobre la marcha lo reprogramado, no iniciar obras o suspender las ya iniciadas, lo cual concluyó en ineficiencias en la ejecución de las inversiones.

Que no puede desconocerse la situación de emergencia económica por la que atraviesa el Estado nacional, la cual ha sido declarada por el Honorable Congreso de la Nación mediante el dictado de la ley de emergencia económico-financiera, 25.344.

Que la Corte Suprema de Justicia de la Nación ha reconocido desde antiguo la existencia de situaciones que demandan una particular celeridad con el fin de no frustrar su solución frente a procesos comúnmente rápidos y difícilmente controlables cuyo remedio requiere el conocimiento de datos o factores acerca de los cuales es natural que la autoridad administrativa posea una más completa información, obtenida merced a su contacto cotidiano e inmediato con la realidad económica y social del país (C.S.J.N. "Fallos" 246:345).

Que, asimismo, se ha señalado que inmersos en la realidad no sólo de nuestro país, sino en el resto del mundo, debe reconocerse por la índole de los problemas y el tipo de solución que cabe para ellos, difícilmente pueden ser tratados y resueltos con eficacia y rapidez por cuerpos pluripersonales (C.S.J.N., fallo recaído en autos "Peralta, Luis contra Estado nacional" de fecha 27 de diciembre de 1990).

Que han tomado de la intervención que les compete la Dirección General de Asuntos Jurídicos del Ministerio de Infraestructura y Vivienda y la del Ministerio de Economía.

Que atento el carácter de la presente medida ha producido el dictamen respectivo la Procuración del Tesoro de la Nación.

Que el presente decreto se dicta en uso de las atribuciones emergentes del artículo 99, incisos 1 y 3 de la Constitución Nacional.

Por ello,

*El presidente de la Nación Argentina en acuerdo general de ministros*

DECRETA:

Artículo 1° – Apruébanse las actas acuerdo y sus anexos suscritas entre el Ministerio de Infraestructura y Vivienda y los concesionarios Ferrovías Sociedad Anónima Concesionaria y Metrovías Sociedad Anónima, que como anexos 1 y 2\* forman parte del presente decreto.

Art. 2° – Facúltase al Ministerio de Infraestructura y Vivienda a realizar las aclaraciones que demande el presente decreto, a través de la Secretaría de Transporte del citado ministerio.

Art. 3° – Considéranse como deudas contraídas por el Tesoro nacional hasta la finalización del ejercicio fiscal de 2000 los conceptos y montos que se consignan en las actas acuerdo aprobadas por el artículo 1° del presente decreto. Las citadas deudas quedan comprendidas dentro de los conceptos del inciso f) del artículo 2° de la ley 25.152.

La Contaduría General de la Nación de la Secretaría de Hacienda y la Oficina Nacional de Crédito Público de la Secretaría de Finanzas, dependientes ambas del Ministerio de Economía procederán a su registro siguiendo para ello los procedimientos y normas vigentes en la materia.

Art. 4° – Las deudas reconocidas por el artículo anterior serán canceladas hasta la suma total de pesos setenta y dos millones ochocientos diez mil seiscientos diez con cincuenta y un centavos (\$ 72.810.610,51) mediante la entrega de Bonos de Consolidación - Tercera serie dentro del total determinado en la planilla anexa\* al artículo 9° de la ley 25.401, del siguiente modo:

- a) Respecto de la concesionaria Ferrovías Sociedad Anónima Concesionaria, hasta la suma de pesos treinta y un millones ciento sesenta y ocho mil doscientos catorce con ochenta y dos centavos (\$ 31.168.214,82);
- b) Respecto de la concesionaria Metrovías Sociedad Anónima, hasta la suma de pesos cuarenta y un millones seiscientos cuarenta y dos mil trescientos noventa y cinco con sesenta y nueve centavos (\$ 41.642.395,69).

Art. 5° – Exclúyese de las disposiciones del tercer párrafo del artículo 9° de la ley 25.401, la atención de las deudas comprendidas en el artículo 4° del presente decreto, disponiéndose en consecuencia la entrega de Bonos de Consolidación - Tercera serie.

Art. 6° – Dése cuenta al Honorable Congreso de la Nación en virtud de lo dispuesto en el artículo 99, inciso 3, de la Constitución Nacional.

\* A disposición de los señores legisladores en el expediente original.

Art. 7° – Comuníquese, publíquese, dése a la Dirección Nacional del Registro Oficial y archívese.

Decreto 962

FERNANDO DE LA RÚA.

*Chrystian G. Colombo. – Carlos M. Bastos. – Domingo F. Cavallo. – Juan P. Cafiero. – Patricia Bullrich. – Ramón B. Mestre. – Adalberto Rodríguez Giavarini. – Andrés G. Delich. – Héctor J. Lombardo. – José J. Jaunarena.*

3

### Mensaje del Poder Ejecutivo

Buenos Aires, 8 de mayo de 2003.

*Al Honorable Congreso de la Nación.*

Tengo el agrado de dirigirme a vuestra honorabilidad comunicando el dictado del decreto 1.056 del 30 de abril de 2003.

Dios guarde a vuestra honorabilidad.

Mensaje 1.098

EDUARDO A. DUHALDE.

*Alfredo N. Atanasof. – Aníbal D. Fernández.*

Buenos Aires, 30 de abril de 2003.

VISTO el expediente S01:0241922/2002 del registro del Ministerio de la Producción, el decreto 652 de fecha 19 de abril de 2002, la resolución conjunta 11 del Ministerio de la Producción y 61 del Ministerio de Economía de fecha 5 de junio de 2002 y la resolución conjunta 18 del Ministerio de la Producción y 84 del Ministerio de Economía de fecha 13 de junio de 2002, y

CONSIDERANDO:

Que el artículo 4° del decreto 652/2002 estableció, entre otros, como destino de los recursos provenientes de la tasa sobre el gasoil, al sistema ferroviario de pasajeros y/o carga y para compensaciones tarifarias al sistema de servicio público de transporte automotor de pasajeros de áreas urbanas y suburbanas bajo jurisdicción nacional, así como a acciones para favorecer aspectos vinculados a la transformación del sistema de transporte de cargas por automotor de la misma jurisdicción.

Que el artículo 8° del decreto 652/2002 estableció que el cuarenta por ciento (40 %) de los recursos provenientes de la aplicación de la tasa sobre el gasoil, una vez deducidos los montos correspondientes a la reserva de liquidez, se aplicará al Sistema Integrado de Transporte Terrestre (SITRANS), no pudiendo exceder los fondos que se destinen al Sistema Integrado de Transporte Automotor (SISTAU) el sesenta y cinco por ciento (65 %) de estos recursos.

Que en consecuencia, la resolución conjunta 11/2002 del Ministerio de la Producción y 61/2002 del Ministerio de Economía, estableció como beneficiarios del fideicomiso creado por el artículo 12 del decreto 976 de fecha 31 de julio de 2001 a los concesionarios del Servicio de Transporte Ferroviario de Pasajeros del Area Metropolitana de Buenos Aires, con una participación del treinta por ciento (30%) de los fondos que ingresaren mensualmente al Sistema Integrado de Transporte Terrestre (SITRANS).

Que por lo demás la resolución conjunta 18/2002 del Ministerio de la Producción y 84/2002 del Ministerio de Economía estableció la aplicación del sesenta por ciento (60%) de los recursos que mensualmente ingresaren en el fideicomiso mencionado a compensaciones tarifarias al transporte automotor de pasajeros de carácter urbano y suburbano.

Que en consecuencia la citada norma estableció el Coeficiente de Participación Federal (CPF), a través del cual los recursos fideicomitados, en la proporción expresada, se distribuyen entre las provincias –por aplicación del artículo 128 de la Constitución Nacional– y a través de ellas, entre los servicios públicos de autotransporte de pasajeros de carácter urbano y suburbano de jurisdicción provincial o municipal.

Que esta medida halla fundamento en la necesidad de dotar de dimensión federal al auxilio diseñado por el decreto 652/2002, y así evitar que las consecuencias disvaliosas que la modificación del régimen cambiario pudieren acarrear a las estructuras de costos de las economías de escala no redundaren en detrimento de las economías de los usuarios.

Que la necesidad de fomentar el transporte público de carácter urbano y suburbano tiene por origen el lineamiento inveterado de la política estratégica del transporte direccionada a la promoción del transporte público como medio ideal de traslación del individuo en el ejido urbano.

Que en el expediente citado en el Visto la Unidad Ejecutora del Programa Ferroviario Provincial de la Provincia de Buenos Aires, el Servicio Ferroviario Patagónico S.A. de la provincia de Río Negro, Ferrocarriles Mediterráneos S.A de la provincia de Córdoba y Servicios Ferroviarios del Chaco S.A. de la provincia del Chaco, han presentado, respectivamente sendos estudios relativos a los incrementos en los costos fijos de carácter operativo verificados durante el corriente año en los servicios urbanos y suburbanos que esas empresas prestan en sus respectivas provincias.

Que las empresas o entes provinciales mencionados precedentemente han aportado con carácter de declaración jurada también los datos correspondientes a pasajeros transportados por servicios ferroviarios provinciales de carácter urbano y suburbano.

Que dichos servicios guardan correlación con aquellos fomentados por la compensación tarifaria dispuesta por el decreto 652/2002 al transporte automotor de pasajeros.

Que por lo demás tienen una innegable significación social, al posibilitar la traslación de las personas a bajo costo desde sus residencias hacia los centros educativos y/o laborales de cada provincia.

Que la competencia con los servicios de transporte por automotor de pasajeros de carácter urbano y suburbano de jurisdicción provincial y/o municipal deviene asimétrica ante la presencia de la compensación tarifaria para estas últimas ya reseñada y al aumento en determinados insumos esenciales para el tipo de servicios ferroviarios en cuestión.

Que la medida que se propicia a través del presente acto administrativo reconoce el carácter excepcional que le imprime la emergencia social y económica, y por tanto debe ser temporalmente acotada a un período de seis (6) meses, y graduada estrictamente en la modificación de la estructura de costos verificada.

Que por lo demás, ha de ser analizada a la luz de la significación social que guarda para el usuario del servicio, por lo que el Coeficiente de Participación Federal (CPF) de cada empresa respecto del total de recursos que en materia de compensaciones tarifarias que por el presente decreto se asignan, tendrá por tópicos la participación relativa de cada una en el total de pasajeros transportados por todas ellas.

Que en orden tanto al carácter de excepcionalidad como de significación social que se mencionan en los considerandos precedentes, resulta necesario suspender por el plazo de vigencia del presente la normativa emergente del artículo 5° del decreto 532 del 27 de marzo de 1992 y de los artículos 3° y 5° del decreto 1.168 del 10 de julio de 1992.

Que la naturaleza excepcional de la situación planteada hace imposible seguir los trámites ordinarios previstos por la Constitución Nacional para la sanción de las leyes.

Que la Dirección General de Asuntos Jurídicos del Ministerio de Economía ha tomado la intervención que le compete en virtud de lo dispuesto por la resolución de la Procuración del Tesoro de la Nación 7 de fecha 4 de febrero de 2002.

Que la presente medida se dicta en ejercicio de las facultades emergentes del artículo 99, incisos 1 y 3, de la Constitución Nacional.

Por ello,

*El presidente de la Nación Argentina en acuerdo general de ministros*

DECRETA:

Artículo 1° – Serán beneficiarios del fideicomiso creado por el artículo 12 del decreto 976/2001, desde el 1 de noviembre de 2002 y hasta el 30 de abril

de 2003, las empresas o entes provinciales prestatarios del servicio de transporte ferroviario de personas de carácter urbano y suburbano, con exclusión del Área Metropolitana de Buenos Aires, con una participación del uno por ciento (1 %) de los fondos que ingresen mensualmente al Sistema Integrado de Transporte Terrestre (SITRANS).

Art. 2° – Los fondos destinados a los servicios provinciales de transporte ferroviario de pasajeros de carácter urbano y suburbano se distribuirán entre la Unidad Ejecutora del Programa Ferroviario provincial de la Provincia de Buenos Aires, el Servicio Ferroviario Patagónico S.A. de la provincia de Río Negro, Ferrocarriles Mediterráneos S.A. de la provincia de Córdoba y Servicios Ferroviarios del Chaco S.A. de la provincia del Chaco, mediante la aplicación al porcentaje de recursos mencionado en el artículo precedente del Coeficiente de Participación por Pasajeros Transportados (CPPT) establecido en el anexo I\* del presente decreto.

Art. 3° – Será de aplicación a lo normado por el presente decreto el procedimiento para el pago y disposición de fondos establecido por el anexo III de la resolución conjunta 11/2002 del Ministerio de la Producción y 61/2002 del Ministerio de Economía.

Art. 4° – Los beneficiarios deberán observar el cumplimiento por el plazo de vigencia del presente decreto de la condición establecida por el inciso a), del artículo 8° de la resolución conjunta 11/2002 del Ministerio de la Producción y 61/2002 del Ministerio de Economía.

Art. 5° – Dese por suspendido por el término previsto en el artículo 1° del presente decreto la vigencia del artículo 5° del decreto 532 del 27 de marzo de 1992 y de los artículos 3° y 5° del decreto 1.168 del 10 de julio de 1992.

Art. 6° – Dese cuenta al Honorable Congreso de la Nación.

Art. 7° – Notifíquese a la Comisión Bicameral del Honorable Congreso de la Nación.

Art. 8° – Comuníquese, publíquese, dese a la Dirección Nacional del Registro Oficial y archívese.

Decreto 1.056

EDUARDO A. DUHALDE.

*Alfredo N. Atanasof. – Aníbal D. Fernández. – Roberto Lavagna. – José H. Jaunarena. – Jorge R. Matzkin. – Graciela Giannettasio. – Carlos R. Ruckauf. – Graciela Camaño. – María N. Doga. – Juan J. Alvarez. – Ginés M. González García.*

\* A disposición de los señores legisladores en el expediente original.