

.. de .ABRIL de 2017.-

DICTAMEN N° 33/17

Referencia: Expte. N. 36755/17 s/
CONSULTA Asig Fondos BONOS

SR. PRESIDENTE:

Me remite Ud. nuevamente los actuados de la referencia en virtud del pase de fs 42 en el cual sostuvo que "...*Atento el estado de autos y lo expresado en el último párrafo de fs 39) vta vuelvan los presentes actuados para análisis...*" en consecuencia de lo cual en conversaciones con la **Fiscalía N° 3** ésta me proveyó copias de la Ley VII N° 72 y del "Convenio Marco para la Ejecución de Obra Pública con Fondos de la Ley VII N° 72".

I.- ANTECEDENTES

A fin de darle un ordenamiento al análisis de la cuestión hoy traída a dictamen, me referiré brevemente a los antecedentes obrantes en el expediente, agrupándolos en TRES grupos:

1.-) LEY VII N° 72

Comenzando por la propia Ley, sancionada el día **22-1-16** (agregada de mi parte) deben destacarse los Artículos 10° (en particular inciso b) y 11° (en particular inciso a y d) por los cuales los fondos obtenidos mediante las operaciones de crédito público serán afectados el 15 % a obras públicas en los municipios mediante sistema de obra delegada y se distribuirán como SUBSIDIOS, y podrá realizar contratos necesarios por si o a través del Banco del Chubut S.A. que actuará como "Agente Financiero" e incluso constituir Fideicomisos Financieros.

Luego tenemos el "Convenio Marco para Ejecución de Obra Pública con Fondos de la Ley VII N° 72", celebrado el día **31-8-16** entre la Provincia y la Municipalidad de Puerto Madryn (también agregado de mi parte) mediante el cual La Provincia se obliga a entregar la cantidad de **u\$s 12.388.598,58** a El Municipio (Puerto Madryn) para la ejecución de obra pública comprometiéndose el Municipio a presentar un LISTADO de las mismas con los fondos de la Ley VII N° 72, haciéndose efectivo el monto mediante SUBSIDIOS a otorgarse en los términos del Decreto 1304/78 (y modificatorios 1232/00 y 2424/04).

Por último, tenemos el "Convenio Particular para Ejecución de Obra Pública con Fondos de la Ley VII N° 72" (fs 32/vta y su Anexo de fs 33/vta) mediante el cual La Provincia transfiere un SUBSIDIO al Municipio por la cantidad de **u\$s 12.388.598,58**, detallándose las obras en el Anexo I con sus respectivos montos.(dicho convenio, Particular, fue ratificado por la Ordenanza N°9644, fs 31).

2.-) FONDO DE INVERSIÓN VIAL DEL ESTADO CHUBUT (FIVECH)

Comenzando por el el Convenio Marco (Integración del Fondo), fs 5/6, suscripto en fecha **12-5-16** (este Convenio fue ratificado por la Ordenanza N° 9463, fs 3) con las características generales establecidas en su Anexo I de fs 7/8, y las condiciones generales y requisitos requeridos por EL BANCO para el otorgamiento de préstamos en el Anexo II de fs 9, puedo destacar que el mismo

se celebrò "...en virtud del crecimiento en la demanda de obras de pavimentación por parte de la comunidad de PUERTO MADRYN y el desarrollo de obras de infraestructura de la ciudad..." así como que "...la MUNICIPALIDAD tiene la intención de INTEGRAR el Fondo Fiduciario de Inversión Vial del Estado Chubut (FIVECH) destinado a llevar a cabo las obras de pavimentación e Infraestructura vinculadas..." (los subrayados son míos) estableciéndose como requisito previo al inicio de La Obra que el Municipio cuente con Registro de Oposición, inferior al 50 %, y Ordenanza de Declaración de la Obra de Utilidad Pública y Sujeta a Pago Obligatorio, siendo que la Municipalidad transferirá al Fondo Fiduciario, como bienes fideicomitidos, los APORTES de los frentistas beneficiados con las obras.

En el Anexo I (fs 7/8) se establece que el Municipio aportará: **1)** el TOTAL de lo recaudado que ingrese al Municipio en concepto de obras de pavimento realizadas en el marco del FIVECH; **2)** EL 25 % del monto total de las obras en ejecución, adicional al porcentaje que aporte La Provincia; **3)** El Gobierno Provincial se compromete a aportar al Municipio un SUBSIDIO con asignación específica para la obra, una suma equivalente al 25 % del monto total de la/las obra/s en ejecución.

3.-) CONVENIO DE APORTES PARA OBRAS DE PAVIMENTACIÓN

El mismo, registrado en fecha **10-8-16**, se encuentra agregado a fs 11/12, (ratificado por la Ordenanza N° 9523, fs 10) habiéndose la Provincia obligada a transferir a la Municipalidad (de Puerto Madryn, claro está) la suma de \$ **12.500.000**, con asignación específica a obras de pavimento, aclarando expresamente que dichos fondos serán aplicados en forma exclusiva y excluyente a la ejecución de obras de pavimento según el Convenio Marco de Integración al FIVECH y el Contrato de Fideicomiso firmado entre el Banco del Chubut S.A. y el Municipio.

En este marco, el Municipio se obliga a realizar un aporte al FIVECH por el mismo monto recibido (vgr. \$ **12.500.000**), aclarándose, además, que si de la rendición que debe efectuar al Ministerio de Economía y Crédito Público surgiera que los gastos efectuados por el Municipio NO respondieran al objeto específico para el cual se otorgó el aporte, la Provincia procederá a retener de la coparticipación municipal los recursos no rendidos (gastados en otro fin).

4.-) CONTRATO DE FIDEICOMISO FONDO DE INVERSION VIAL ESTADO CHUBUT y MUNICIPALIDAD de PUERTO MADRYN (FIVECHMPMDYN)

Mediante el mismo, celebrado el día **22-11-16**, agregado a fs 16/27, se propiciaría instrumentar y llevar a cabo todo lo anteriormente señalado en el presente, debiendo limitarme, en este acápite, a destacar solamente los siguientes puntos:

- a) Establece que los "**Aportes**" son los bienes o sumas de dinero que ingresen al Fideicomiso y se componen, en lo que atañe al Municipio, de: **1.** El total de lo recaudado que ingrese al Municipio en concepto de cobro de obras de pavimento en el marco del FIVECHMPMDYN; **2.** Aporte Municipal equivalente al 25 % del total de la obra (fs 17);
- b) Define como "FIDEICOMISARIO" a la Municipalidad al efecto de recibir, a la finalización del Fideicomiso por cualquier causa o motivo, la totalidad de los activos remanentes del Fideicomiso (fs 17);

- c) Establece como “Objeto” del mismo: **1.** Administrar los bienes fideicomitidos, con la única finalidad de formular, ejecutar y financiar obras de pavimentación, mejoramiento y mantenimiento de la red de infraestructura vial urbana; **2.** Atender la cancelación de las órdenes de pago generadas por la ejecución de las obras, el pago de facturas emitidas por los proveedores y, en general, los gastos de coordinación, gestión y administración del fondo (fs 18);
- d) Los bienes fideicomitidos se aplicarán en forma **exclusiva** al cumplimiento del Objeto establecido (fs 19, al pie) y oportunamente la Municipalidad indicará al Fiduciario (Banco del Chubut) el detalle completo de cuáles son las obras que se financiarán con el Fondo Fiduciario (fs 19 vta, 3º párrafo);
- e) La Municipalidad indicará al Fiduciario (Banco del Chubut), a través del Agente Coordinador, **el detalle completo de cuáles son las obras que se financiarán** con el Fondo Fiduciario (fs 19 vta, 3º párrafo)

II.- ANALISIS

Consideraciones

Trataré las cuestiones involucradas por separado, a saber:

A.-) OBJETO DE LOS CONVENIOS

Si bien los CUATRO convenios se encuentran “mezclados” en el Expediente, claramente son bien diferenciables en DOS grupos:

- 1) Por un lado tenemos la Ley VII Nº 72 y su “**Convenio Marco para Ejecución de Obra Pública**” en moneda de Dólares Estadounidenses, destinados a OBRAS, las que, valga recalcar, se encuentran detalladas con sus respectivos montos (ver fs 33 y vta) siendo que su otorgamiento lo es en carácter de SUBSIDIO al Municipio.
- 2) Por otro, tenemos los TRES restantes Convenios relacionados exclusiva y excluyentemente a PAVIMENTACIÓN y son expresados en PESOS, siendo los primeros DOS Convenios celebrados con la finalidad de integrar el FONDO FIDUCIARIO, precisamente, para llevar a cabo las obras de PAVIMENTACIÓN (nótese que las siglas “FIVECH” son relativas a un Fondo de Inversión VIAL).

B.-) AFECTACIÓN DE LOS RESPECTIVOS FONDOS

Va de suyo (y, en rigor, huelga aclararlo) cada “grupo” de Convenios tiene clara, expresa y taxativamente ASIGNADOS sus fondos a “**Destinos Específicos**” no sólo bien diferenciados sino, más aún, expresamente DETALLADOS.

Además, por si hiciera falta, recuerdo que cada Convenio o es en el marco de una LEY (la VII Nº 72) o ha sido ratificado por ORDENANZA, razón por la cual el “desvío” de estos Fondos de su “Destino Específico” podría (además de la resultante responsabilidad administrativa) aparejar la comisión de un DELITO.

C.-) RAZÓN DE UNA POSIBLE “CONFUSIÓN”

Entiendo que podría haber llamado a una cierta “confusión” el hecho que en el DETALLE de las OBRAS comprendidas en el marco de la Ley VII Nº 72 (fs 33 vta, 8º y 9º renglón, destacados con resaltador amarillo) entre las numerosas OBRAS allí individualizadas se encuentran, casualmente, comprendidas DOS OBRAS que son de pavimentación.

Sin embargo, e incurriendo en una reiteración, destaco que son pertenecientes a OTRO Convenio resultante de OTRA LEY, con sus montos detallados hasta los centavos.

Ademàs, a tenor de la clàusula CUARTA del respectivo Convenio (ver fs 32, "Convenio Particular para la Ejecuciòn de Obra Pùblica con Fondos de la Ley VII N° 72") la Municipalidad se compromete a llevar a cabo los procesos de contrataciòn hasta que las OBRAS queden concluidas.

En consecuencia, resulta inadmisibile la utilizaciòn de tales Fondos para cualquier otro destino.

D.-) EL "RECUPERO" ("APROPIACIÒN") DE LOS FONDOS

Por tales conceptos entiendo la eventual posibilidad que algùn Municipio intente el "recupero" de dichos Fondos (en el caso cualquiera de los CUATRO Convenios) para, de alguna manera procurar incorporarlos a su propio Patrimonio (llámese "Rentas Generales") y así utilizarlos para OTRO fin.

En el caso de las OBRAS (**Ley VII N° 72**) a mäs de la recién mencionada clàusula CUARTA, ha de tenerse presente lo dispuesto en el segundo párrafo de la clàusula CUARTA del "Convenio Marco para la Ejecuciòn de Obra Pùblica con Fondos de la Ley VII N° 72", agregado de mi parte) ya que allí se dispone que "...**Los fondos... en ningùn caso podrán ser destinados a atender gastos corrientes...**"

Respecto del otro "grupo" (Fondo Fiduciario) ya destaquè en el apartado **4.-)**, inciso **b)**, del acápite **I.- ANTECEDENTES** que se lo denomina FIDEICOMISARIO a la Municipalidad a efectos de recibir a la finalizaciòn del Fideicomiso la totalidad de los activos remanentes.

Tambièn destaquè en los mencionados acápite y apartado, en el **inciso d)**, **parte final**, oportunamente la Municipalidad indicarà al Fiduciario (Banco del Chubut) el detalle completo de cuàles son las obras que se financiaràn con el Fondo Fiduciario, resulta, hoy, difícil de imaginar la totalidad de Puerto Madryn PAVIMENTADA ya que, repito, esa decisiòn dependerà de la propia Municipalidad.

III.- CONCLUSIÒN

En definitiva, por los fundamentos extensamente expuestos en el presente entiendo que DE NINGÙN MODO puede suscribirse el Proyecto agregado a fs 1 y 2 so pena de las sanciones enumeradas en la parte pertinente, sin perjuicio, desde ya, de la eventual OBSERVACION del acto administrativo y, de ser el caso, la correspondiente formulaciòn del CARGO a los que intervinieren en dicho acto.

Atentamente.

Pablo Cuenca
Asesor Legal
Tribunal de Cuentas