000776/2013

Comodoro Rivadavia, de diciembre de 2014.

VISTOS Y CONSIDERANDO:

En estos autos caratulados: **"C.W. M. L. y otros en autos: "A. D. M. Y F. J. D. C.C/PROVINCIA DEL CHUBUT S/ACCION DE AMPARO", Expte. N° 390/08 S/EJECUCION DE CONVENIO HOMOLOGADO", Expte. N° 776/2013,** venidos del Juzgado de Primera Instancia de Ejecución N° 1 (expte. N°1700/2013).

I. Que la resolución de fs.552, de fecha 22 de octubre de 2013 fue apelada por la parte actora a fs. 553/559.

A fs.562, se concede el recurso en relación y con efecto suspensivo, respecto de la cautelar concede el recurso en relación y con efecto devolutivo.

Este tribunal de alzada es el juez del recurso y el que determina el modo y efecto de conceder el recurso. Teniendo en cuenta el tipo de la resolución recurrida no corresponde conceder el recurso en relación en ambos efectos, sino solo con efecto suspensivo en virtud que el resultado de la cautelar dependerá de la solución de fondo. En consecuencia, se modifica el efecto del recurso concedido a fs.562 y se concede el mismo en relación con efecto suspensivo.

II- En su memoria de fs.553/559, sostiene que se ha decidido con total desapego de las constancias de la causa principal y de la normativa aplicable. Manifiesta que se resuelve en base a los fundamentos de la sentencia dictada en los autos "B." para establecer la falta de legitimación de la actora. Señala que por vía de interpretación de la norma el juez excede sus facultades ejerciendo las propias del poder legislativo. Manifiesta que las leyes orgánicas de los Ministerios Públicos – Ley V N° 94 y N° 139-

establecen el principio de intangibilidad de las remuneraciones de los funcionarios letrados y abogados adjuntos y están vigentes. Agrega que el acuerdo celebrado por el Estado Provincial con la A. d. M. y F. J. d. l. P. d. C. no restringe el beneficio a los funcionarios y magistrados alcanzados por el art. 170 de la Constitución Provincial. Aduce que se conculca su derecho de defensa y se viola el debido proceso.

III- Con fecha once de mayo de 2012 la Provincia del Chubut y la A. d. M. y F. J. de Chubut suscriben un acuerdo conciliatorio con el fin de poner fin a la controversia sostenida en los autos caratulados: "A. d. M. y F. J. d. C. c/Provincia del Chubut s/amparo"; expte. de primera instancia N° 390/08

Con fecha once de mayo de 2012 la Provincia del Chubut y la A. d. M. y F. J. d. C. suscriben un acuerdo conciliatorio con el fin de poner fin a la controversia sostenida en los autos caratulados: "A. d. M. y F. J. d. C. c/Provincia del Chubut s/amparo"; expte. de primera instancia N° 390/08

Manifiestan que con el objeto de cumplir los fallos dictados y equiparar las remuneraciones de los Sres. Magistrados y Funcionarios de la Provincia del Chubut con el promedio de las provincias patagónicas, se acuerda otorgar a todos los Magistrados y Funcionarios Judiciales de la Provincia del Chubut un rubro remunerativo que se denominará "Acción de Amparo por Intangibilidad (Expte.22.081 Año 2010). Acuerdan a dicho concepto carácter remunerativo y que se aplicará sobre todos los rubros que percibiera cada Magistrado o Funcionario judicial a diciembre de 2011.

Por su parte la Provincia del Chubut manifiesta que el acuerdo se celebra a los efectos transaccionales y que sólo tiene alcance a los

magistrados y funcionarios del Poder Judicial, sin que signifique el reconocimiento de derechos para eventuales situaciones iguales o similares, reivindicando su potestad de fijar la política salarial para el conjunto de los dependientes del Estado-

En la demanda interpuesta en los autos que dan origen a la presente ejecución los actores sostienen que pretenden con su presentación que se declare que las remuneraciones actualmente percibidas por los Funcionarios y Magistrados de la Provincia del Chubut vulneran el principio de intangibilidad de las mismas consagrado por el art. 170 de la Constitución Provincial y arts. 5 y 110 de la Constitución Nacional, solicitando se orden a los poderes públicos de la Provincia su recomposición.

Al hacer lugar a la demanda, la sentencia de primera instancia expresa "que si bien a la garantía de intangibilidad acceden cada uno de los magistrados y funcionarios judiciales en forma individual, la misma protege conforme se verá derechos que vinculan al conjunto del Poder Judicial y a la comunidad toda" y "Que la intangibilidad de los sueldos de los jueces es garante de independencia del poder judicial; protege tanto al individuo (juez, funcionario) como al órgano (Poder judicial) del que forman parte; la prohibición de disminuir las remuneraciones , no solo veda la posibilidad de alterar nominalmente las mismas, sino que impone la obligación constitucional de mantener su significado económico y en su caso recuperar el mismo cada vez que por alguna razón económica o política se vea afectado".

Por su parte la sentencia de segunda instancia, en el voto de la mayoría, expresa que la parte se encuentra legitimada para promover la acción "pues se trata claramente de derechos de incidencia

colectiva que tienen por objeto bienes colectivos, toda vez que la garantía de intangibilidad de las compensaciones que reciben los miembros del Poder Judicial se vincula directamente con el aseguramiento de su independencia y consecuente vigencia del sistema republicano de gobierno", que "el principio de intangibilidad de las remuneraciones, como ha tenido oportunidad de expresar la Corte Suprema de Justicia de la Nación, no constituye un privilegio, sino que hace al funcionamiento del propio Poder Judicial en garantía del adecuado resguardo de los derechos de todos los ciudadanos , a quienes debe asegurarse el dictado de sentencias por parte de jueces independientes de la eventuales presiones que pudieran ejercer los otros poderes del Estado", agregando que "Desde esta concepción , la circunstancia de que se evidencia un notorio deterioro de las asignaciones que perciben los jueces, funcionarios y secretarios del Poder Judicial del Chubut en comparación a los que perciben los mismos funcionarios en las demás provincias con similitudes geográficas, económicas y socio culturales, impone la necesidad de reparar el desequilibrio generado, no para otorgar un beneficio a favor de unos pocos, sino para asegurar la independencia del Poder Judicial a través de retribuciones acordes con la honorable función que las Constituciones Nacional y Provincial les han impuesto".

Queda claro de esta manera que el eje en torno al cual ambos fallos hicieron lugar a la demanda instaurada fue la plena vigencia de la garantía de independencia del poder judicial, base del sistema republicano, la que se asegura a través de la intangibilidad de las remuneraciones.

Por ello cuando las partes expresan en el acuerdo que el mismo tiene el objeto de cumplir los

fallos dictados están haciendo una clara referencia al aseguramiento de la garantía de intangibilidad de las remuneraciones y por ello denominan al rubro remunerativo acordado "acción de amparo por intangibilidad".

III-.1- Ahora bien, en el presente corresponde distinguir la situación de las actoras M. C. W., C. S. y K. K., que revisten la categoría de funcionarias de fiscalía, de los demás actores.

Estas actoras en la presente ejecución reviste el carácter de abogados adjuntos, los que tenor del artículo 14 de la ley V N° 94 integran el Ministerio Público Fiscal, y de acuerdo al artículo 27 de la citada ley intervienen en todos los actos procesales que autoriza el artículo 112° del Código Procesal Penal, con excepción de los actos propios del debate y tienen responsabilidad personal por el buen desempeño de sus funciones.

Concomitantemente la ley le otorga las garantías de inmunidad de opinión e intangibilidad conforme los artículos 170 y 249 de la Constitución Provincial.

Al efectuar el análisis de la cuestión traída a resolver, no podemos obviar que las actoras forman parte del Ministerio Público Fiscal y que cumplen similares funciones técnicas que los Fiscales pues intervienen en todas las etapas de la investigación.

En la medida que la ley les ha acordado funciones técnicas propias de un Fiscal, no queda duda que la ampliación de la garantía de intangibilidad de sus remuneraciones que les otorga el art. 28 de la citada ley, tiende a garantizar el sistema republicano de gobierno asegurando una actuación independiente de los citados funcionarios.

Resulta patente que cuando el legislador amplió la garantía de intangibilidad para los Funcionarios de Fiscalía dictando la ley y el Poder Ejecutivo la promulgó lo hicieron en el íntimo convencimiento que sólo de esa manera se aseguraba la independencia del Poder Judicial y el necesario contrapeso entre los diferentes poderes del Estado propio de un sistema republicano de gobierno.

Lo cierto es que no media obstáculo legal para que el legislador garantice la inmunidad de opinión y la intangibilidad de las remuneraciones de las actoras desde que cumplen funciones técnicas del derecho propias del Fiscal y por ello debe asegurárseles la independencia necesaria para ejercer su función sin sufrir la ingerencia o presión de los otros poderes.

Es que, como regla primera, se impone el análisis del caso concreto al momento de resolver y la realidad refleja que, tal como lo previó el legislador, atento las funciones que cumplen las actoras sólo se asegura su independencia a través de las garantías de intangibilidad e inmunidad de opinión , pues la una no existe sin la otra a fin de evitar todo tipo de presiones político-partidarias y de los factores de poderes económicos o sociales (conf. María Angélica Gelli, Constitución de la Nación Argentina, Comentada y Concordada, pag.904/905).

Cuando el art. 110 de la Constitución Nacional y el art.170 de la Constitución Provincial establecen la garantía de la intangibilidad de las remuneraciones lo que procuran es asegurar en todo tiempo la independencia del Poder Judicial y evitar que se rompa el delicado equilibrio que debe existir entre los tres poderes del Estado.

Si se está en presencia de funcionarios que cumplen la misma función básica de los Fiscales Generales previstas (dirección de la investigación en las causas penales) y el legislador ha querido que gocen de las garantías necesarias para ejercer su ministerio con independencia de criterio de los otros poderes del Estado, no se vislumbra el conflicto normativo que se denuncia en la sentencia, sino una situación de complementación y aseguramiento del sistema republicano de gobierno.

Tampoco podemos obviar que no se ha planteado la inconstitucionalidad de la norma lo cual obsta a la existencia de "causa" de naturaleza constitucional ni tampoco lo ha resuelto el señor juez a quo, de modo que no le estaba permitido apartarse de su acatamiento y aplicación.

En función de lo expresado hasta aquí, corresponde revocar la sentencia recurrida, rechazar la excepción de falta de legitimación activa (falsedad de ejecutoria) opuesta por la demandada a fs.548/549 y mandar llevar adelante la ejecución hasta que la ejecutada haga a las actoras M. C. W., C. S. y K. K., íntegro pago de las sumas reclamadas con mas los intereses calculados desde que cada suma es debida hasta su pago efectivo según la tasa activa del Banco de la Nación Argentina, con costas a cargo de la demandada, sin perjuicio de las consideraciones que se realizarán seguidamente.

Por otra parte, siendo de la naturaleza del proceso de ejecución el embargo de bienes, de conformidad con las normas establecidas para el juicio ejecutivo (art. 506 C.P.C.C.) corresponde ordenar que se trabe embargo conforme lo solicita la parte actora, a cuyo fin en la instancia de grado se librará oficio de estilo al Banco del Chubut S.A.

III-.2– Con relación a los demás actores, se advierte que: C. A., que reviste la categoría de profesional de criminalística del Ministerio Público Fiscal , R. P., que reviste la categoría de profesional psicóloga del M.P.F., S. R., que reviste la categoría de profesional del Servicio de Asistencia a la Víctima SAV, M. L. M., que reviste la categoría de profesional del SAV, M. C., que reviste la categoría de profesional en ciencias económicas, N. V., que reviste la categoría profesional de contadora, S. C., que reviste la categoría profesional en ciencias económicas, de la Oficina de Apoyo Adminsitrativo y Contable de la Dirección de Gestión Administrativa del M.P.F., G. L., que reviste la categoría profesional psicólogo, y C. J. M., que reviste la categoría de profesional contador, todos en el marco de los Órganos Auxiliares del M.P.F. , previstos por el art. 30 inc de la Ley V-94 , no comprendidos dentro de la categoría de Funcionarios de Fiscalía (arts. 26,27,28 del mismo texto legal), tampoco de las disposiciones del art. 28 que les asegura inamovilidad e intangibilidad de sus remuneraciones.

Es decir ni la Constitución Provincial ni la ley que crea el cargo les otorgó la garantía de la intangibilidad de sus remuneraciones en los términos previstos por el art. 170 de la Constitución Provincial, por entender que sus funciones no eran equiparables a la de los jueces y funcionarios previstos en dicha norma, conforme se señaló en anteriores pronunciamientos (Sentencia N° 254/2014 autos “P.”).

Consecuentemente a tenor de lo expuesto hasta aquí, los actores aquí enunciados no se encuentran incluidos en el Convenio cuya ejecución se pretende, pues no están amparados por la garantía de

intangibilidad de sus remuneraciones, fundamento del proceso, de los fallos dictados y del acuerdo a que se ha arribado y homologado, motivo por el que corresponde confirmar la resolución recurrida solamente respecto de estos co-actores.

IV- Reclaman los actores que se que se le imponga a la parte demandada la multa prevista por los arts. 45, 556 y 600 del C.P.C.C.Ch.-

De los términos de la presentación de la Provincia del Chubut no surge la existencia de una conducta temeraria o maliciosa o que se verifiquen los supuestos previstos en los arts. 556 y 600 del C.P.C.C.Ch., pues tiene su fundamento en una interpretación distinta del convenio a la efectuada por el ejecutante que requirió de decisión judicial a fin de dilucidar el tema, no advirtiéndose una actitud obstruccionista, dilatoria o de mala fe. En virtud de ello, corresponde el rechazo del pedido de sanciones efectuado.

V- Las costas de la alzada, teniendo en cuenta la naturaleza de la cuestión, que los vencimientos mutuos existentes por su entidad no implica modificar el criterio general del principio objetivo de la derrota, se imponen a la demandada vencida (art. 69 y 70 CPr). Se regulan los honorarios de los letrados conforme la labor desarrollada, éxito obtenido, etapa del proceso y demás pautas orientadoras de la Ley XIII n°4 y N° 15, arts. 5 a 6, 13, 39, 32 y ss.

Por ello los Sres. Conjueces de la Sala **A** de la Cámara de Apelaciones de la Circunscripción Judicial con asiento en Comodoro Rivadavia

RESUELVE:

1) Hacer lugar parcialmente al recurso de fs.553 y revocar parcialmente la resolución de fs.

552, respecto de las actoras M. C. W., C. S. y K. K., manteniéndose la decisión para los restantes actores.

2) Rechazar parcialmente la excepción de falta de legitimación activa (falsedad de la ejecutoria) opuesta por la demandada respecto de las actoras M. C. W., C. S. y K. K.

3) Mandar llevar adelante la ejecución hasta que la ejecutada haga íntegro pago a las actoras M. C. W., C. S. y K. K. de las sumas reclamadas con mas intereses calculados desde que cada suma es debida hasta su pago efectivo según la tasa activa del Banco de la Nación Argentina.

4) Ordenar que se trabe embargo conforme lo solicitado por las actoras enunciadas conforme los considerandos pertinentes, a cuyo fin en la instancia de grado se librará oficio de estilo al Banco del Chubut S.A.

5) Rechazar el pedido de imposición de multas y sanciones a la ejecutada.

6) Costas a la accionada a cuyo fin se regulan los honorarios de los Dres. C. S. K. y A. S., conjuntamente en el 7% y los de los Dres. I. A. M. y P. N., conjuntamente en el 6% ambos sobre el monto del proceso por los trabajos realizados en primera instancia y por los trabajos realizados en segunda instancia, conjuntamente en un 35% a los de los Dres. C. S. K. y A. S., conjuntamente y los de los Dres. I. A. M. y P. N., conjuntamente en el 25%, todos más la alícuota impositiva si correspondiere.

6) Regístrese, notifíquese, devuélvase.

Eugenio J. MATA
CONJUEZ de CAMARA

Nélida B. LEON de ESCRIBANO
CONJUEZ de CAMARA

Héctor J. FERREYRA de las CASAS
CONJUEZ de CAMARA

REGISTRADA BAJO EL N° DEL AÑO 2014
DEL LIBRO DE SENTENCIAS DEFINITIVAS "CyC"

Laura M. de los Hoyos
Aux. Letrada de Cámara