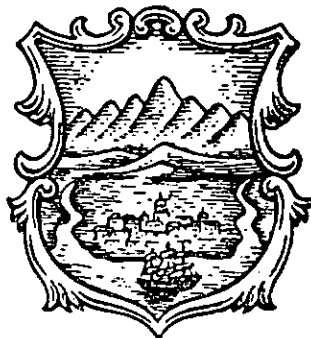


Archivo
Alcaldía



CONCEJO MUNICIPAL

SANTIAGO DE CALI

ACUERDO No. 009 DE 15 DIC. 1970 19

"POR EL CUAL SE DEROGAN, MODIFICAN Y ADICIONAN UNOS ARTICULOS DEL ACUERDO No. 101 DE OCTUBRE DE 1.966 Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES".



CONCEJO MUNICIPAL DE SANTIAGO DE CALI

ACUERDO No. **009** DE 196

(15 DIC. 1970)

"POR EL CUAL SE DEROGAN, MODIFICAN Y ADICIONAN UNOS ARTICULOS DEL ACUERDO No. 101 DE OCTUBRE 29 DE 1.966 Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES"

EL CONCEJO DE SANTIAGO DE CALI, en uso de sus atribuciones legales,

A C U E R D A :

ARTICULO 1o. - La Junta Directiva de EMSIRVA se integrará así:

- a) Por el Alcalde Municipal, o un delegado suyo;
- b) Por el Presidente del H. Concejo Municipal, o un delegado suyo; y
- c) Por tres (3) miembros elegidos por el H. Concejo Municipal con sus respectivos suplentes, quienes pueden ser personas ajenas a la constitución de la Corporación.

PARAGRAFO: Tendrán voz en las deliberaciones de la Junta, el Gerente de Emcali, el representante de los financiadores de la Empresa, o de los fideicomisarios cuando a ello hubiere lugar, el Presidente de la Sociedad de Mejoras Públicas, el Director de Planeación Municipal, los Concejales que asistan y los demás funcionarios que fueren citados con algún objetivo relativo a sus respectivas funciones. -

ARTICULO 2o. - La Junta Directiva se instalará por derecho propio para períodos bienales que principiarán a contarse del primero (1o.) de Enero de 1.971 en adelante, pero si vencido el período no fueren reemplazados continuarán ejerciendo hasta que este hecho se produzca y podrán ser reelegidos. Si el nombramiento se hiciera una vez iniciado el período, se entenderá hecho para el resto del período en curso. El quorum para deliberar y decidir se formará con la mayoría absoluta de los miembros que la integran.

ARTICULO 3o. - El Gerente de EMSIRVA será elegido por la Junta Directiva para períodos bienales que principiarán a contarse a partir del primero (1o.) de Enero de 1.971. Podrá ser reelegido y removido libremente por la Junta.

ARTICULO 4o. - Las disposiciones sobre la constitución y estatutos del Establecimiento podrán ser modificadas por la Junta Directiva de EMSIRVA para involucrar los mandatos del presente Acuerdo, lo cual se hará por medio de Resolución aprobada en dos sesiones diferentes. -

ARTICULO 5o.- En estos términos quedan derogados los artículo 16, 17, 20 y 37 y modificado el 24 del Acuerdo No.101 de 1.966, así como derogadas todas las disposiciones que le sean contrarias.-

ARTICULO 6o.- El presente Acuerdo rige desde la fecha de su sanción.

Dado en Santiago de Cali, a los veintisiete (27) días del mes de noviembre de mil novecientos setenta (1.970).

EL PRESIDENTE,


JOSE CARDONA HOYOS

CONCEJO DE SANTIAGO DE CALI
PRESIDENCIA

EL SECRETARIO,


CAMILO VILLEGAS JARAMILLO

CONCEJO DE SANTIAGO DE CALI
SECRETARIA

CERTIFICO: Que el presente Acuerdo fué discutido en los tres debates reglamentarios y aprobado en cada uno de ellos en sesiones verificadas en días diferentes, así: Primer debate en la sesión ordinaria del 9 de noviembre; Segundo debate en la sesión ordinaria del 26 de noviembre y Tercer debate en la sesión ordinaria del 27 de noviembre de 1.970.


CAMILO VILLEGAS JARAMILLO
Secretario.

CONCEJO DE SANTIAGO DE CALI
SECRETARIA

BVC.

Diciembre 9 de 1.970

Señor Doctor
JOSE IGNACIO GIRALDO
Presidente del H. Concejo Municipal de Cali
Ciudad

Ha sido enviado a este Despacho para la sanción respectiva el Acuerdo "Por el cual se derogan, modifican y adicionan unos artículos del Acuerdo 101 de octubre de 1.966 y se dictan otras disposiciones".

Dentro de los términos establecidos en el Artículo 10 de la Ley 72 de 1.926, me permito objetarlo por las razones que se explican a continuación:

Ya en las objeciones presentadas al honorable Concejo Municipal al Acuerdo "Por el cual se derogan, modifican y adicionan algunos artículos del Acuerdo 50 de diciembre 10. de 1.961, y se dictan otras disposiciones", el Ejecutivo había expresado su criterio sobre la inconstitucionalidad o ilegalidad de los procedimientos adoptados por el honorable Concejo para modificar aquellos Acuerdos en que, por una expresa voluntad del Legislador Municipal, se habían establecido ciertos requisitos especiales, llamados técnicamente en Derecho Administrativo Actos Condiciones, situación esta que se vuelve a repetir en el caso sometido a examen, si se tiene en cuenta que en el Artículo 37 del Acuerdo 101 de 1.966 se preceptúa lo siguiente:

"Las disposiciones sobre la constitución y estatutos del Establecimiento, contenidas en el presente Acuerdo, sólo podrán ser modificadas mediante Resolución aprobada por la Junta Directiva de "EMSIRVA" en dos sesiones celebradas con un intervalo mínimo de siete (7) días y con la posterior aprobación del Concejo de Cali por medio del Acuerdo aprobado por no menos de las dos terceras partes de sus integrantes".

Vale pues en este caso repetir los argumentos expuestos en el caso similar de las objeciones al Acuerdo que modifica el constitutivo de EMCALI - el 50 de 1.961- por cuanto las circunstancias son las mismas, uno mismo el argumento del Concejo e igual el procedimiento utilizado. Es decir que el honorable Concejo Municipal ha debido someterse a las condiciones que el Legislador Municipal de 1.966 estableció en el artículo 37 para que el Acuerdo 101 pudiera ser modificado; y para derogar el artículo 37 ha debido proceder a expedir un Acuerdo sujeto a las formalidades de origen y votación previstas en el mismo texto; porque el Artículo 37 del Acuerdo 101 de 1.966 -tal como se dijo en las objeciones al Acuerdo 50 de 1961-, "Liga y obliga a su propio autor, el Concejo Municipal de Cali, con fuerza de norma reglamentaria imperante en la materia y por lo tanto toda reforma en los Estatutos de EMSIRVA debe someterse al procedimiento establecido en dicho texto (el Artículo 37 del Acuerdo 101 de 1.966)- teniendo en cuenta además las limitaciones que fluyen del régimen contractual que se ha estructurado en la Institución desde su nacimiento y en su vida".

De nada vale decir en el Artículo 50. del proyecto de Acuerdo a nuestro estudio que, entre otros, queda derogado el artículo 37 del Acuerdo 101 de 1.966, pues para derogar dicho artículo habría tenido que someterse el Concejo Municipal al trámite puesto por él mismo para modificar los Estatutos de EMSIRVA, es decir, a que la iniciativa fuese tomada por la Junta Directiva mediante Resolución aprobada en dos sesiones celebradas con un intervalo mínimo de siete (7) días y con la posterior aprobación del Concejo de Cali por medio de acuerdo aprobado por no menos de las dos terceras partes de sus integrantes. Esto porque si bien el Concejo puede modificar o derogar por acuer-

do aquello que ha dictado en igual forma, para hacerlo debe sujetarse a las prescripciones que él mismo exigió, mientras no las cambie con el cumplimiento de iguales prescripciones.

Y entiende el Ejecutivo, que la razón de ser de ese artículo 37, obedece al hecho de que la voluntad del Legislador era la de dar una estabilidad firme a Institutos como EMCALI o EMSIRVA, habida consideración de la importancia de los fines a ellos asignados, de su capacidad contractual y decisoria y que ello no se fuera a ver entorpecido por los vaivenes personalistas o políticos que en un momento dado pudieran afectarlos. - De allí por qué son pocos los acuerdos en la historia legislativa del Concejo, a los cuales se les impone la condición, que para algo debe tener validez, y que no debe ser burlada por equívocos e jurídicas explicaciones que sólo responden a un afán de improvisación y que no consultan con los más elementales criterios de la lógica jurídica.

INCONSTITUCIONALIDAD DEL PROYECTO:

El Artículo 197 de la Constitución Nacional dispone que "son atribuciones de los Concejos que ejercerán conforme a la Ley las siguientes:

Crear a iniciativa del Alcalde los Establecimientos Públicos, Sociedades de Economía Mixta y Empresas Industriales y Comerciales conforme a las normas que determina la Ley. Viene así a resultar que en cuanto a la creación de los Establecimientos Públicos, la prestación de los servicios municipales la iniciativa corresponde al Alcalde Municipal. No habiendo tenido su origen en la iniciativa del Alcalde el Acuerdo que ha venido a la sanción del Ejecutivo cabe colegir que es también inconstitucional por cuanto viola el Artículo 197, numeral cuarto de la Constitución Nacional." Pero no se podrá arguir en contra y para el caso en estudio que la adición del artículo 197 se refiere a la creación de los Establecimientos Públicos y no expresamente a la modificación o reorganización de los existentes. El argumento carece de consistencia por cuanto el término creación empleado por el constituyente debe tenerse como genérico o sea comprensivo de todos los demás actos que en una o en otra forma incidan sobre la estructura jurídico administrativa del Establecimiento Público. DE LO CONTRARIO, S.O. PRETEXTO DE MODIFICAR SE PUEDEN DESTRUIR LOS FINES INICIALES, LAS BASES FUNDAMENTALES DE ORGANIZACION, MUDANDO LA NATURALEZA DEL ESTABLECIMIENTO" (concepto del actual Magistrado de la Honorable Corte Suprema de Justicia doctor Eustorgio Sarria, fechado el 29 de enero de 1.969 sobre la capacidad del Concejo Municipal de Cali para reformar los Estatutos de Empresas Municipales de Cali) Y es que sería absurdo pensar que el constituyente de 1968 quiso dotar al Alcalde de la iniciativa para crear Establecimientos Públicos para que una vez creados tales establecimientos pudiesen ser reformados, derogados, modificados por la simple iniciativa o decisión de los Concejos. Este planteamiento haría nugatoria por completo la iniciativa del Alcalde y por ende la concepción de la intención del constituyente".

Además, el Acuerdo objeto de estas consideraciones, dispone que la Junta Directiva del Establecimiento Empresas de Servicios Varios Municipales de Cali "EMSIRVA", se integrará así: "ARTICULO PRIMERO. La Junta Directiva de EMSIRVA se integrará así:

- a) Por el Alcalde Municipal, o un delegado suyo;
- b) Por el Presidente del H. Concejo Municipal, o un delegado suyo; y
- c) Por tres (3) miembros elegidos por el H. Concejo Municipal con sus respectivos suplentes, quienes pueden ser personas ajenas a la constitución de la Corporación.

PARAGRAFO. Tendrán voz en las deliberaciones de la Junta, el Gerente de Emcali, el representante de los financiadores de la Empresa, o de los fideicomisarios cuando a ello hubiere lugar, el Presidente de la Sociedad de Mejoras Públicas, el Director de Planeación Municipal, los Concejales que asistan y los demás funcionarios que fueren citados con algún objetivo relativo a sus respectivas funciones".

En esta forma pretende el Honorable Concejo disponer que la Junta Directiva de EMSIRVA estará integrada por el Alcalde de la ciudad y cuatro Concejales, y pretende por mediode acuerdo municipal elegir por derechas a uno de tales Concejales, el señor Presidente del Concejo. A nuestro juicio, esta norma es plenamente violatoria del artículo 172 de la Constitución Nacional que dispone el que "a fin de asegurar la representación proporcional de los partidos, cuando se vote por dos o más individuos en elección popular o en una Corporación Pública, se empleará el sistema del cuociente electoral". Es obvio pues, que a través del expediente de designar como miembro de una Junta de elección por parte de la Corporación Edilicia a un dignatario de la misma Corporación, se está violando flagrantemente el derecho que tienen los partidos a la representación proporcional que el Artículo 172 de la Constitución Nacional quiere cautelar celosamente.

En mérito de lo expuesto, me permito devolver al Honorable Concejo Mpal. objetado por el Ejecutivo el proyecto de Acuerdo "Por el cual se derogan, modifican y adicionan unos artículos del Acuerdo 101 de octubre de 1966 y se dictan otras disposiciones", por cuanto que a juicio del Ejecutivo el Acuerdo no puede ser sancionado porque adolece de vicios constitucionales en cuanto viola los artículos 197 y 172 de la Constitución Nacional y de vicios de ilegalidad en cuanto viola el Artículo 37 del Acuerdo 101 de 1.966.-

Del señor Presidente y honorables Concejales muy atentamente,

(fdo.) CARLOS HOLGUIN SARDI
ALCALDE DE CALI

Señor
Presidente y señores miembros del
Honorable Concejo Municipal de Cali
La ciudad

Ha devuelto el señor Alcalde Municipal el Acuerdo "Por el cual se derogan, modifican y adicionan unos artículos del Acuerdo 101 de Octubre de 1.966 y se dictan otras disposiciones". Y lo ha devuelto con objeciones a pretexto de supuestas violaciones de la Ley y de la Constitución.

Pese al juicio de juristas tan connotados como el señor Alcalde, es evidente que los Concejos Municipales no pueden enajenar sus facultades legales y constitucionales en favor de la Junta Directiva de una entidad que le está naturalmente subordinada.

Si las atribuciones de los Cuerpos Soberanos de la Nación pudieran limitarse, se crearía el más aberrante y trágico desorden jurídico. Porque tal limitación, en beneficio de Instituciones subalternas, implicaría por sí misma un atentado contra la soberanía popular, que es la verdadera fuente del Derecho Público.

Decir que las entidades de servicio público no tendrían estabilidad si no se respetara el supuesto "derecho adquirido" de sus Juntas Directivas a retener la iniciativa para su modificación, no es caminar mucho por la senda del razonamiento jurídico. La realidad es que no se puede esperar estabilidad en dichas entidades sobre la base de que las atribuciones en dichas entidades sobre la base de que las atribuciones constitucionales de los cuerpos directamente representativos del pueblo queden castradas, aminoradas ante sus propias creaciones, y, a veces, supeditadas a convenios de mero derecho privado.

Es cierto que las normas legales tienen límites en el terreno de su propia sustitución. Pero esas limitaciones tienen un carácter general, que no puede ser intercambiado con el pretexto de la estabilidad de lo menos contra la estabilidad de lo que tiene mayor magnitud.

La objeción relativa a la supuesta violación del artículo 197 de la Constitución nada tiene que ver con la suma claridad de la disposición. Lo que es claro no necesita interpretación, y la que en tales circunstancias se haga, persigue más bien el propósito de enturbiar la nitidez de una disposición positiva. "Cuando el sentido de la Ley sea claro no se desatenderá su tenor literal a pretexto de consultar su espíritu". Tal es la enseñanza, absolutamente limpiada, de nuestro Código Civil a propósito de la interpretación de nuestro derecho escrito. El verbo crear no admite confusión alguna, ni en él puede suponerse referencia alguna al verbo reformar, o al verbo modificar. La intuición no cabe con respecto a los límites concretos trazados en derecho. Y así se trata de mentes privilegiadas, como nuestro burgomaestre y los juristas que lo acolitan en este caso, la pretensión de ir más allá de la nuda expresión constitucional como en el presente caso, es inadmisibles.

Tampoco viola el artículo 172 de la Carta, pues el hecho de establecer que una Junta Directiva tenga miembros natos no afecta para nada la elección con sujeción a proporcionalidad política-partidista de las que el Acuerdo considera miembros ilegibles. Esto es claro. La norma constitucional se refiere únicamente a la representación de quienes deben ser designados por elección del pueblo o de un Cuerpo Público. En el caso de Emsirva no va a ser incumplida esa norma. Tres representantes van a ser designados de acuerdo con las normas del cuociente electoral. Lo cual, como es apenas natural, no se aplica a los miembros de la Junta. Porque el Alcalde y el Presidente del Concejo participan en razón de su investidura, sin consideración a sus personalidades o a sus matrículas partidistas. La creencia de que es más imparcial y más neutro un funcionario designado por decreto, no corresponde a ninguna lógica. Pero parece que en el pensamiento del ejecutivo esc. circunstancia respecto del Alcalde no pesa.

En atención a lo dicho, respetuosamente proponemos:

Declararse infundadas las objeciones del señor Alcalde Municipal de Cali al Acuerdo de este Concejo "Por el cual se derogan, modifican y adicionan unos artículos del Acuerdo 101 de Octubre de 1.966 y se dictan otras disposiciones".

En consecuencia, remítase nuevamente al señor Alcalde el Acuerdo mencionado a fin de que le imparta inmediatamente la respectiva sanción ejecutiva.

(fdo.) José Cardona Hoyos y Marco Fidel Rueda Fúres"

Cali, diciembre 10 de 1.970

CALI, diciembre 14 de 1.970.

Recibido en la fecha, va al Despacho del señor Alcalde el anterior ACUERDO

No. 009

LUIS ENRIQUE TOVAR DIAZ.
OFICIAL ADMINISTRATIVO I. DE LA ALCALDIA



ALCALDIA MUNICIPAL.

CALI, diciembre 15 de 1.970.

PUBLIQUESE Y EJECUTESE . En consideración a que las objeciones propuestas por el Ejecutivo Municipal, han sido declaradas infundadas por el Honorable Concejo Municipal, se procede a impartir la sanción correspondiente en cumplimiento a lo dispuesto por el Artículo 176, del Código de Régimen Político y Municipal.

MUNICIPIO DE CALI
SECRETARIA DE GOBIERNO
ALFREDO REY CORDOBA
SECRETARIO DE GOBIERNO MUNICIPAL.

MARIA MERCEDES GOMEZ DE MOREJUELA
SECRETARIA DE EDUCACION MUNICIPAL.

SECRETARIA MUNICIPAL DE SALUD PUBLICA
ARCESTIO JORDAN MAZUERA
SECRETARIO DE SALUD PUBLICA MUNICIPAL.

RODRIGO VALENCIA CAIGEDO
SECRETARIO DE HACIENDA MUNICIPAL.

MARIO TOBON LONDONO
SECRETARIO DE CO. PP. MUNICIPALES

GERMAN VILLAGAS VILLEGAS
SECRETARIO GENERAL DE LA ALCALDIA.

CALI, diciembre 15 de 1.970.

En la fecha, fué publicado por bando el anterior ACUERDO

No. 009

ALFREDO REY CORDOBA
SECRETARIO DE GOBIERNO MUNICIPAL.

m.

SECRETARIO