

## I N F O R M E N°01/2022

### Comisión de Infraestructura Patrimonio y Desarrollo Territorial

Punta Arenas, 05 de octubre de 2022. En la reunión de la Comisión de Infraestructura, Patrimonio y Desarrollo Territorial del Consejo Regional de Magallanes y de la Antártica Chilena del día lunes 03 de octubre de 2022, por solicitud del Presidente de la misma, Consejero Regional Sr. *ANDRÉS LOPEZ ESPAÑA*, el Secretario Ejecutivo del Consejo, Sr. *MIGUEL ÁNGEL GARCÍA CARO*, encomendó al profesional que suscribe, **elaborar un informe jurídico que refiera a la facultad resolutoria del Consejo Regional, particularmente, a los requisitos que deben concurrir para resolver o pronunciarse, a propuesta del Sr. Gobernador Regional, respecto de materias que se encuentren dentro del ámbito de su competencia.**

#### I.- FACULTAD RESOLUTIVA DE LOS CONSEJOS REGIONALES.

##### **1º.- Definición:**

La segunda edición del "Diccionario de Administración Pública Chilena" elaborado por la Subsecretaría de Desarrollo Regional y Administrativo (SUBDERE) y editado en el año 2002<sup>1</sup>, define al Consejo Regional y sus facultades resolutorias en los siguientes términos: "**Consejo Regional (CORE)**: (adm.reg.) Órgano del gobierno regional que tiene por finalidad hacer efectiva la participación de la comunidad regional, para lo cual está investido de facultades normativas, **resolutorias** y fiscalizadoras. (Artículo 28, LOC sobre Gobierno y Administración Regional<sup>2</sup>) La ley otorga a los Consejos Regionales tres tipos de funciones:

[...]

"2.) **Resolutorias**: se refiere a aquellas funciones que permiten aprobar determinados programas, proyectos y presupuesto sin lo cual el Gobernador no puede resolver dichas materias. Establecidas en el artículo 36 [...] de la LOC sobre Gobierno y Administración Regional. [...].". (la negrilla y el subrayado es nuestro).

**2º.- La Potestad de Resolver entregada al Consejo Regional, implica adoptar una determinación debidamente Informada, Razonada, Ajustada a los Principios y Normas Aplicables a la Materia y Conforme a los Intereses Regionales que se pretenden satisfacer.**

##### **a) Antecedentes preliminares respecto de la Facultad Resolutoria del CORE:**

Como primer antecedente jurídico cabe señalar que los artículos 111 y 112 vigentes de la Constitución Política, mandatan que la Administración Superior de cada región se radica en un Gobierno Regional constituido por el Gobernador y el Consejo Regional. De acuerdo con tal preceptiva corresponde al Gobernador la coordinación, supervigilancia o fiscalización de los servicios públicos creados por ley para el cumplimiento de las funciones administrativas que operen en la región. Añade además el artículo 112 inciso segundo, que la ley determinará la forma en que el Gobernador ejercerá estas facultades, las demás atribuciones que le correspondan y los organismos que colaborarán en el cumplimiento de sus funciones.

<sup>1</sup> Consultar en <http://es.slideshare.net/leivachile/diccionario-ap-chadministracinpublicachilena> , pp. 49-50.

<sup>2</sup> Ley N°19.175, Orgánica Constitucional de Gobierno y Administración Regional. Ver en <https://www.leychile.cl/Navegar?idNorma=243771&idVersion=>

Por su parte, el artículo 113 vigente establece que el Consejo Regional será un órgano de carácter normativo, resolutivo y fiscalizador, dentro del ámbito propio de competencia del Gobierno Regional. Agrega que corresponderá al Consejo Regional aprobar el proyecto de presupuesto de la respectiva Región, considerando para tal efecto, los recursos asignados a ésta en la Ley de Presupuestos, sus recursos propios y los que provengan de los convenios de programación.

Por su parte, el Título II, Capítulo II de la Ley N°19.175, Orgánica Constitucional de Gobierno y Administración Regional (en adelante Ley N°19.175 LOCGAR), regula las funciones y atribuciones del Gobierno Regional, relativas entre otras, a la elaboración y aprobación del proyecto de presupuesto y resolución de la inversión de los recursos que correspondan a la Región, en la distribución de los recursos del Fondo Nacional de Desarrollo Regional (en adelante FNDR).

En este contexto, el artículo 24, letras d) y e) de la citada ley, establece que el Gobernador, en su calidad de Órgano Ejecutivo del Gobierno Regional, entre otras cosas, someterá al Consejo Regional el Proyecto de Presupuesto del Gobierno Regional y sus modificaciones y propondrá a aquél, la distribución de los recursos del o los programas de inversión del gobierno regional, señalados en el artículo 73 de la misma ley, conforme a ítems o marcos presupuestarios, así como de las inversiones sectoriales de asignación regional (ISAR). Esta propuesta deberá basarse en variables e indicadores objetivos de distribución intrarregional. Cada ítem o marco presupuestario deberá contar con la respectiva descripción de directrices, prioridades y condiciones en que debe ejecutarse. Esta distribución en ningún caso podrá referirse a proyectos singularizados, salvo lo contemplado en el artículo 78 del mismo cuerpo legal.

A continuación, y en lo que concierne al presente informe, el artículo 25 indica que el Consejo Regional podrá aprobar, modificar o sustituir las propuestas señaladas, entre otras, en las letras d) y e) del artículo 24 mencionado y, además, éste regula el procedimiento a seguir en caso de existir discrepancia sobre las modificaciones y/o sustituciones que determine el Consejo Regional, en relación con la propuesta presentada por el Gobernador.

Por su parte y dentro de este mismo orden de ideas, el artículo 36, letras d) y e), reitera las atribuciones mencionadas respecto del proyecto de presupuesto regional y sus modificaciones y, además, establece que el Consejo Regional resolverá la distribución por ítems o marcos presupuestarios, los recursos del o los programas de inversión del Gobierno Regional que correspondan a la Región, conforme al artículo 73 de la misma ley y los recursos de los programas de inversión sectorial de asignación regional (ISAR).

Cada ítem o marco presupuestario se deberá aprobar con la respectiva descripción de directrices, prioridades y condiciones en que se ejecutará, en la que se establecerá, entre otros, los criterios objetivos para la asignación de los recursos. Igualmente se requerirá la aprobación del Consejo para asignar recursos a proyectos e iniciativas cuyos montos de ejecución superen las 7.000 unidades tributarias mensuales, así como para el financiamiento de estudios preinversionales o diseños que den origen a dichos proyectos e iniciativas.

A su turno, el artículo 78, concordante con todo lo anterior, previene que corresponderá al hoy Gobernador Regional, asignar los recursos del o los programas de inversión del Gobierno Regional, de los programas de inversión sectorial de asignación regional (ISAR) y aquellos que corresponda en virtud de transferencias de competencias; conforme al artículo 73 de la misma ley, todo ello de acuerdo a los marcos o ítems presupuestarios y las respectivas directrices, prioridades y condiciones en que debe ejecutarse, aprobadas por el Consejo Regional de conformidad a lo dispuesto en la letra e) del artículo 36 citado con anterioridad.

Agrega dicho artículo 78 que la inversión de dichos recursos deberá ajustarse a los criterios de priorización que, para tal efecto, se incorporarán en las glosas de los ítems o marcos presupuestarios. Indica que el hoy Gobernador Regional, someterá

a la aprobación del Consejo Regional la propuesta de estos marcos presupuestarios, una vez publicada la respectiva Ley de Presupuestos del Sector Público. Cada marco presupuestario aprobado por el Consejo podrá contar con especificaciones que regulen su uso.

Con todo –reitera la referida normativa y como se vio en la letra e) del artículo 36– se requerirá la aprobación del Consejo Regional para proyectos de inversión e iniciativas cuyos montos de ejecución superen las 7.000 unidades tributarias mensuales. Asimismo, el financiamiento de estudios preinversionales o diseños que den origen a dichos proyectos e iniciativas deberá contar con la aprobación explícita del Consejo Regional.

Finaliza esta norma, señalando que un reglamento dictado por el Ministerio del Interior y Seguridad Pública, suscrito además por el Ministro de Hacienda, establecerá los procedimientos y requerimientos de información necesarios para el cumplimiento de lo dispuesto en este artículo y su congruencia con las normas presupuestarias nacionales, además del contenido que podrá darse a la descripción de directrices, prioridades y condiciones en que debe ejecutarse el presupuesto regional. Al respecto cabe indicar que dicho reglamento aún no ha entrado en vigencia<sup>3</sup>.

De todo lo expuesto cabe destacar que, en términos generales, la Ley N°19.175 LOCGAR, otorga al Consejo Regional la **atribución de resolver**, sobre la base de la **proposición del Gobernador Regional**, la distribución e inversión de los recursos del FNDR que correspondan a la Región, potestad que ejerce, en atención a su carácter de órgano decisorio que, como se ha analizado, le confiere la preceptiva legal respectiva.

#### **b) Facultad de Resolver del Consejo Regional:**

Para el efecto de determinar el alcance de la facultad legal de resolver que compete al Consejo Regional respecto de la distribución de los recursos del FNDR, es necesario considerar, en primer término, que conforme a la definición del Diccionario de la Lengua de la Real Academia Española, el vocablo **resolver** significa tomar determinación fija y decisiva; desatar una dificultad o dar solución a una duda<sup>4</sup>. A su turno el vocablo **resolutivo** es definido, como el orden o método en que se procede analíticamente o por resolución<sup>5</sup>.

Del contexto de la Ley N°19.175 LOCGAR, se radica en el Consejo Regional la determinación definitiva de la distribución de los recursos del FNDR, sobre la base de la proposición que efectúe sobre la materia el Gobernador Regional, en su carácter de Órgano Ejecutivo del Gobierno Regional y en consecuencia, resulta dable afirmar que compete al Consejo Regional adoptar una decisión definitiva en torno al tema, luego de analizados los antecedentes que motivan tal propuesta y al efecto, podrá aprobarla o por razones fundadas, modificarla o sustituirla, según sea el caso.

#### **c) Dictámenes de la Contraloría General de la República (CGR) respecto de la potestad resolutoria del Consejo Regional:**

A continuación se citarán algunos Dictámenes de la Contraloría General de la República (en adelante CGR) que se pronuncian sobre los requisitos que deben concurrir para el ejercicio de las facultades resolutorias del Consejo Regional al tenor de lo prescrito en las normas respectivas.

**i.- Dictamen N°32.503/2008:** “[...] Al respecto, debe tenerse presente que la **potestad de resolver entregada al consejo regional, implica adoptar una determinación debidamente informada, razonada y ajustada a los principios y normas aplicables a la materia**, en relación al destino, que dentro de los objetivos estable-

<sup>3</sup> Cabe consignar que la obligación de su exigencia data del 15 de febrero del año 2018, al no existir ninguna norma programática.

<sup>4</sup> Cfr. en <http://dle.rae.es/?id=WBV06OC>

<sup>5</sup> Cfr. en <http://dle.rae.es/?id=WBIOi4P>

“cidos en la ley N°19.175, se dará a los recursos del Fondo Nacional de Desarrollo Regional asignados a la respectiva región, decisión que podrá importar, según sea el caso, una modificación o sustitución de los proyectos o programas propuestos por el órgano ejecutivo del gobierno regional, **teniéndose precisamente en vista los intereses regionales que se pretende satisfacer con esos fondos**, acorde con los fines anotados.

[...]

“En concordancia con las disposiciones analizadas y las consideraciones expuestas, es dable concluir que en ejercicio de la facultad resolutoria que la normativa vigente confiere al consejo regional, es procedente que, por razones fundadas, este órgano colegiado, teniendo en cuenta el destino que el ordenamiento jurídico en comento asigna a los recursos del Fondo Nacional de Desarrollo Regional, apruebe, modifique o sustituya, en los términos que estime convenientes, la proposición que el intendente, en su carácter de órgano ejecutivo del gobierno regional, presente a la resolución de dicho consejo, **todo ello en conformidad a las normas de la Carta Fundamental, a las que establezca la Ley de Presupuestos y a la preceptiva de la Ley Orgánica de Administración Financiera del Estado**, decreto ley N°1.263 de 1975, tal como lo ha manifestado la jurisprudencia de este Organismo de Control, dictámenes N°s. 20.971 de 1998 y 54.837 de 2003, entre otros.” (la negrilla y el subrayado es nuestro).

**ii.- Dictamen N°15.020/2009:** “[...] En efecto, y tal como lo manifestara esta Entidad Fiscalizadora en su dictamen N°32.503 de 2008, la potestad de resolver sobre los proyectos de presupuestos entregada al consejo regional implica adoptar una determinación debidamente **informada, razonada y ajustada a los principios y normas aplicables a la materia** en relación al destino, que dentro de los objetivos establecidos en la ley N°19.175, - en concordancia en la situación en análisis, con lo prevenido en el artículo 10°, inciso segundo, de la ley N°20.206, se dará a los recursos del Fondo Nacional de Desarrollo Regional, al cual se incorpora el aporte fiscal no reembolsable restablecido en esta última norma legal, destinado a iniciativas de inversión, decisión que podrá importar, según sea el caso, modificar o sustituir los proyectos o programas propuestos por el órgano ejecutivo del gobierno regional, **teniéndose precisamente en vista los intereses regionales que se pretende satisfacer con esos fondos**, acorde con los fines anotados. [...]” (la negrilla y el subrayado es nuestro).

**iii.- Dictamen N°24.966/2012:** “[...] Como puede apreciarse, las normas constitucionales y legales a que se ha hecho referencia otorgan al consejo regional la facultad de resolver de manera **informada, razonada y ajustada a los intereses regionales que se pretenden satisfacer**, la propuesta de distribución e inversión de las sumas asignadas a la respectiva zona, potestad que ejerce conforme a su carácter de órgano decisorio, tal como lo manifestara esta Entidad Fiscalizadora en su dictamen N°32.503, de 2008. [...]” (la negrilla y el subrayado es nuestro).

**iv.- Dictamen N°1.127/2013:** “[...] Como puede apreciarse, la preceptiva en comento le otorga al referido órgano colegiado la facultad de resolver de manera **informada y razonada** el destino que se dará a los recursos del FNDR que correspondan a la región, precisándose los programas en que ellos deberán invertirse y los montos asignados al efecto, decisión que de acuerdo con lo informado por este Organismo Contralor, entre otros, en sus dictámenes N°s. 32.503, de 2008 y 15.020, de 2009, podrá importar, según sea el caso, modificar o sustituir los proyectos propuestos por el Gobernador, **teniéndose precisamente en vista los intereses que se pretenden satisfacer con esos fondos**. [...]” (en el mismo sentido los Dictámenes N°32.368/2013 y N°39.721/2013 – la negrilla y el subrayado es nuestro).

#### **d) Requisitos que deben concurrir para el ejercicio de la Facultad Resolutiva del Consejo Regional:**

A partir del criterio jurisprudencial establecido en los dictámenes de la Contraloría General citados en la letra c) anterior, se puede establecer que requisitos deben concurrir para que el Consejo Regional pueda ejercer su potestad resolutoria al tenor de lo prescrito en las normas pertinentes. Así, estos requisitos son:

### 1º) Que resuelva de manera **Informada**.

Se refiere a que el Consejo Regional como cuerpo colegiado, debe conocer previamente los antecedentes en los que va a fundar su resolución. Dentro de este orden de ideas, el inciso cuarto del artículo 37 de la Ley N°19.175 establece que *"El consejo regional determinará en un reglamento interno las demás normas necesarias para su funcionamiento, regulándose en él las comisiones de trabajo que el consejo podrá constituir para desarrollar sus funciones, las que, en todo caso, serán siempre presididas por un consejero regional, **sin perjuicio de la asistencia de terceros cuya opinión se considere relevante a juicio de la propia comisión.**"*. Así las cosas, en consideración que para desarrollar sus funciones, el Consejo Regional puede organizarse a través de comisiones de trabajo, éstas se encuentran facultadas para solicitar la asistencia de terceros cuya opinión considere relevante, a efecto que se les ilustre sobre las diversas materias de las que conocen. Si un Consejero Regional no se encuentra debidamente informado respecto de una determinada materia que debe ser resuelta por el Consejo Regional, al ser requerido, éste puede abstenerse de ejercer su voto, fundando su abstención en la falta de conocimiento necesario para pronunciarse, si así lo estima pertinente, por cuanto las abstenciones no requieren ser fundadas (sobre esto último consultar los Dictámenes N°56.087/2003, N°62.973/2009 y N°21.258/2011).

### 2º) Que resuelva de manera **Razonada**.

Conforme a la definición del Diccionario de la Lengua de la Real Academia Española, el vocablo razonado, da significa *"Fundado en razones, documentos o pruebas"*<sup>6</sup>. Este requisito va unido al anterior, por cuanto el Consejo Regional requiere estar informado, es decir, tener a la vista los antecedentes necesarios, para así poder razonar adecuadamente antes de resolver las materias que le son propias.

### 3º) Que resuelva en forma **ajustada a los principios y normas aplicables a la materia**.

A este respecto y como ya se señaló con anterioridad, el artículo 2º del D.F.L. N°1-19.653 del Ministerio Secretaría General de la Presidencia, publicado el 13/12/2000; que Fija Texto Refundido, Coordinado y Sistematizado de la Ley N°18.575, Orgánica Constitucional de Bases Generales de la Administración del Estado, señala: *"Los órganos de la Administración del Estado someterán su acción a la Constitución y a las leyes. Deberán actuar dentro de su competencia y no tendrán más atribuciones que las que expresamente les haya conferido el ordenamiento jurídico. Todo abuso o exceso en el ejercicio de sus potestades dará lugar a las acciones y recursos correspondientes"*, lo que es fiel reflejo de la clásica distinción que se remonta desde el Imperio Romano y que señala: *"En Derecho público solo es posible hacer aquello expresamente permitido; y en Derecho privado es posible hacer todo salvo lo expresamente prohibido."*. Por mandato constitucional y legal, la Administración Superior de la región se encuentra radicada en el Gobierno Regional, Ente que goza de personalidad jurídica de derecho público y en consecuencia, se le aplica íntegramente el artículo 2º en comento, por cuanto forma parte de la Administración del Estado. Así las cosas, en este ámbito sólo es posible hacer aquello que expresamente esté permitido en el ordenamiento jurídico.

### 4º) Que resuelva en forma **ajustada a los intereses regionales que se pretenden satisfacer**.

El artículo 113 vigente de la Constitución Política indica que: *"El consejo regional será un órgano de carácter normativo, resolutivo y fiscalizador, dentro del ámbito propio de competencia del gobierno regional, **encargado de hacer efectiva la participación de la ciudadanía regional** y ejercer las atribuciones que la ley orgánica constitucional respectiva le encomiende."*. En consecuencia, el Consejo Regional debe resolver en función de los intereses regionales, toda vez

<sup>6</sup> Ver en <http://dle.rae.es/?id=VFjli70>

que es el encargado de hacer efectiva la participación de la ciudadanía regional, todo ello dentro del ámbito propio de competencia del Gobierno Regional, ajustando su actuar a las materias que le son propias principalmente conforme a la Ley N°19.175, Título II, Capítulo II.

### **3º.- Procedimiento para ejercer la facultad resolutoria del Consejo Regional:**

Conforme lo indica el **procedimiento que establece el artículo 25 de la Ley N°19.175 LOCGAR, sólo sobre la base de la proposición del hoy Gobernador, el Consejo Regional podrá aprobar, modificar o sustituir, según corresponda: 1º) las políticas, estrategias y proyectos de planes regionales de desarrollo y sus modificaciones; 2º) el proyecto de presupuesto regional y sus modificaciones; 3º) la distribución de los recursos del o los programas de inversión del gobierno regional (FNDR y para el caso nuestro, Fondo de Desarrollo de Magallanes y de la Antártica Chilena-FONDEMA que sigue el mismo tratamiento del FNDR en su distribución según lo señala la Ley de Presupuestos<sup>7</sup>) conforme a ítems o marcos presupuestarios y directamente proyectos e iniciativas cuyos montos de ejecución supere las 7.000 unidades tributarias mensuales, así como el financiamiento de estudios preinversionales o diceños que den origen a dichos proyectos e iniciativas, todo ello en conformidad a lo dispuesto en el artículo 78 de la misma ley; y 4º) la distribución de las inversiones sectoriales de asignación Regional (ISAR).**

El pronunciamiento del Consejo Regional deberá emitirse dentro del plazo de **treinta (30) días**, contado desde la fecha en que sea convocado para tales efectos y proporcionados los antecedentes correspondientes.

Si el Gobernador desaprobare las modificaciones introducidas por el Consejo a los proyectos y proposiciones señaladas anteriormente, así como a los proyectos de reglamentos regionales, **podrá deducir las observaciones que estime pertinentes dentro del término de diez (10) días, acompañando los elementos de juicio que las fundamenten.** Transcurrido este plazo sin que se formulen dichas observaciones, regirá lo sancionado por el Consejo. En caso contrario, el Consejo sólo podrá desecharlas con el voto conforme de la mayoría absoluta más uno de sus miembros en ejercicio.

### **4º.- Formas de como resuelve el Consejo Regional, según la materia de que trate:**

El Dictamen de la CGR N°37.688 del año 1997<sup>8</sup>, indica las distintas formas de resolver que tiene el Consejo Regional, según el tipo de materia que se encuentre conociendo, a saber:

• **Dictamen CGR N°37.688 año 1995:** "Consejos regionales pueden **aprobar o rechazar los planes reguladores comunales e intercomunales, pero no modificarlos o sustituirlos.** Respecto de la **facultad** de dichos cuerpos colegiados **para aprobar los reglamentos regionales y resolver**, en base a la proposición del **intendente, la distribución de los recursos del fondo nacional de desarrollo regional, de los correspondientes a los programas de inversión sectorial de asignación regional** y de aquellos que el gobierno regional obtenga por aplicación **del art/19 num/20 de constitución política, debe considerarse lo dispuesto en ley 19175 art/25**, precepto que establece un procedimiento reglado tanto para los proyectos de reglamentos como las proposiciones en comento. Así, cuando consejos **aceptan lo actuado por la señalada autoridad unipersonal tienen que aprobar** la respectiva iniciativa, **de lo contrario**, están obligados a ejercer la competencia que **les otorga la legislación introduciendo las modificaciones o sustituciones que estimen pertinentes**, sin que puedan rechazar la misma. Ello, por cuanto el propósito perseguido por el legislador con dicha disposición fue solucionar las discrepancias

<sup>7</sup> Glosa 02, párrafo primero; Partida: Ministerio del Interior y Seguridad Pública – Gobiernos Regionales de Ley de Presupuestos año 2022, Ley N°21.395. Ver en [https://www.dipres.gob.cl/597/articles-257457\\_doc\\_pdf.pdf](https://www.dipres.gob.cl/597/articles-257457_doc_pdf.pdf)

<sup>8</sup> Ver en <https://www.contraloria.cl/pdfbuscador/dictamenes/037688N95/html>

“que se produjeran entre Gobernador y consejo sobre tales materias, finalidad que se frustraría si el último se limitara a rechazar los respectivos proyectos y proposiciones. “finalmente, indicados órganos colegiados tienen atribuciones para aprobar o rechazar los convenios de programación pero no para modificarlos o sustituirlos, porque “no existen normas que les entreguen esas facultades<sup>9</sup>.” (la negrilla y el subrayado es nuestro).

**5º.- Otros pronunciamientos específicos de resolución del Consejo Regional que se encuentran contenidos en la Ley Nº19.175 LOCGAR<sup>10</sup>:**

**a) Transferencia de competencias:** Corresponderá al Gobernador Regional efectuar declaración de inadmisibilidad en conformidad a la atribución establecida en el inciso 1º del artículo 21 ter de la Ley Nº19.175 LOCGAR, cuando reciba solicitudes acordadas por iniciativa propia del Consejo Regional, de acuerdo al artículo 21 ter inciso 2º de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**b) Transferencia de competencias:** El procedimiento de transferencia se iniciará con una solicitud al Presidente de la República, la que deberá ser aprobada por la mayoría absoluta de los miembros en ejercicio del Consejo Regional cuando sea previa propuesta del Gobernador Regional, o por propia iniciativa si reune el voto favorable de las dos terceras partes de sus miembros en ejercicio, y sólo podrá presentarse dentro de los primeros veinticuatro meses, contados desde el inicio de cada período presidencial, conforme al artículo 21 septies, letra A, numeral i romano de la Ley Nº 19.175 LOCGAR;

**c) Transferencia de competencias:** El Consejo Regional, por la mayoría absoluta de sus miembros en ejercicio, podrá solicitar, en caso que lo estime necesario, en cualquier momento, al Gobernador Regional que realice estudios referidos a funciones y atribuciones que podrán ser solicitadas en el futuro por el Gobierno Regional, previa certificación de disponibilidad presupuestaria del Jefe de la División de Administración y Finanzas del gobierno regional, visada por el jefe de la unidad de control del mismo, de acuerdo al artículo 21 septies, letra A, numeral ii romano, primera parte de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**d) Transferencia de competencias:** El informe de la comisión de estudios podrá contemplar la transferencia de una competencia en los mismos términos solicitados por el Gobierno Regional o establecer condiciones diferentes para su ejercicio. En este último caso, y en forma previa a la revisión del Comité Interministerial, se requerirá la aprobación del Consejo Regional por la mayoría absoluta de sus miembros en ejercicio cuando sea con el consentimiento del Gobernador Regional o, en caso contrario, por las dos terceras partes de sus miembros en ejercicio. Si el Consejo Regional no acepta la modificación de las condiciones con que se solicitó, el proceso se entenderá concluido sin más trámite, en conformidad al artículo 21 septies, letra A, numeral iv romano de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**e) Transferencia de competencias:** En caso que el Comité Interministerial recomiende realizar la transferencia, enviará los antecedentes al Gobierno Regional respectivo para la ratificación por la mayoría absoluta de los miembros en ejercicio del Consejo Regional cuando sea con el consentimiento del Gobernador Regional o, en caso contrario, por las dos terceras partes de sus miembros en ejercicio. Luego de dicha ratificación, el Comité Interministerial remitirá los antecedentes al Presidente de la República, quien se pronunciará fundadamente mediante decreto supremo emitido por el Ministerio del Interior y Seguridad Pública, y suscrito además por el Ministro de

<sup>9</sup> Con la entrada en vigencia de la Ley Nº21.074 de fortalecimiento de la regionalización del país a partir del 15 de febrero de 2018, se le otorgó al Consejo Regional, además, las facultades de modificar o sustituir los convenios de programación propuestos por el Órgano Ejecutivo del Gobierno Regional.

<sup>10</sup> No se consideran los pronunciamientos que dicen relación con las facultades fiscalizadoras y normativas del Consejo Regional, así como los que refieren a materia de transferencia de competencias, las que podrán ser solicitadas por los gobiernos regionales, con acuerdo de su Consejo, solamente a partir del 11 de marzo del año 2022 en adelante, ello en conformidad al artículo cuarto transitorio de la Ley Nº21.074 de fortalecimiento de la regionalización del país. Ver en <http://bcn.cl/23seb>

Hacienda, el Ministro Secretario General de la Presidencia y el ministro que corresponda a la materia de la competencia transferida, de acuerdo al artículo 21 septies, letra B, numeral ii romano de la Ley N°19.175 LOCGAR;

**f) Transferencia de competencias:** El Gobierno Regional podrá solicitar fundadamente la revocación de una competencia transferida por la mayoría absoluta de los miembros en ejercicio del Consejo Regional cuando sea previa propuesta del Gobernador Regional, o por las dos terceras partes de sus miembros en ejercicio cuando sea por iniciativa propia, en conformidad al artículo 21 octies, letra c), inciso 3° de la Ley N°19.175 LOCGAR;

**g)** Aceptar la renuncia del Gobernador Regional por motivos justificados. Sin embargo, la renuncia que fuere motivada por la postulación a otro cargo de elección popular no requerirá de acuerdo alguno, todo ello en conformidad al artículo 23 sexies, letra d) de la Ley N°19.175 LOCGAR;

**h)** Requerir del Tribunal Calificador de Elecciones (TRICEL) por a lo menos un tercio (1/3) del Consejo Regional, la cesación del cargo del Gobernador Regional por las causales establecidas en las letras b) y e) del artículo 23 quinquies de la LOCGAR, las que serán declaradas por el mismo tribunal. El Gobernador Regional que estime estar afectado por alguna causal de inhabilidad deberá darla a conocer al Consejo Regional tan pronto tenga conocimiento de ella, todo ello de acuerdo al artículo 23 quinquies, inciso 2° después del último literal de la Ley N°19.175 LOCGAR;

**i)** Requerir del Tribunal Calificador de Elecciones (TRICEL) por a lo menos un tercio (1/3) del Consejo Regional, la cesación del cargo del Gobernador Regional por la causal establecida en la letra c) del artículo 23 quinquies de la LOCGAR, observándose el procedimiento establecido en los artículos 17 y siguientes de la ley N°18.593, de los tribunales electorales regionales, para lo cual no se requerirá patrocinio de abogado, todo ello conforme al artículo 23 quinquies, inciso 3° después del último literal de la Ley N°19.175 LOCGAR;

**j)** En caso de ausencia o impedimento no superior a cuarenta y cinco días, el Gobernador Regional será subrogado en sus funciones administrativas por el funcionario en ejercicio que le siga en orden de jerarquía dentro del Gobierno Regional. Sin embargo, previa consulta al Consejo Regional, el Gobernador Regional podrá designar como subrogante a un funcionario que no corresponda a dicho orden. No obstante, si la ausencia o impedimento obedeciere a razones médicas o de salud que imposibiliten temporalmente el ejercicio del cargo, la subrogación se extenderá hasta ciento treinta días, todo ello de acuerdo al artículo 23 septies inciso 2° de la Ley N°19.175 LOCGAR;

**k)** Designar entre sus miembros a un nuevo Gobernador Regional, cuando el titular se encuentre afecto a una incapacidad temporal superior a cuarenta y cinco días, salvo si la ausencia o impedimento obedeciere a razones médicas o de salud que imposibiliten temporalmente el ejercicio de su cargo, en conformidad al artículo 23 septies inciso 5° de la Ley N°19.175 LOCGAR;

**l)** Elegir entre sus miembros a un nuevo Gobernador Regional en caso de vacancia del referido cargo, conforme al artículo 23 octies de la Ley N°19.175 LOCGAR;

**m)** Aprobar, previa proposición del Gobernador, la organización de los servicios administrativos del Gobierno Regional, de acuerdo al artículo 27 inciso 1° de la Ley N° 19.175 LOCGAR;

**n)** Aprobar, modificar o sustituir el plan de desarrollo de la región y el proyecto de presupuesto regional, así como sus respectivas modificaciones, sobre la base de la proposición del Gobernador Regional, conforme al artículo 36 letra d) de la Ley N° 19.175 LOCGAR;

**ñ)** Aprobar, modificar o sustituir los convenios de programación que el gobernador regional proponga celebrar, sin perjuicio de la facultad de recomendar a aquél, por



mayoría absoluta de sus miembros en ejercicio, la suscripción de convenios de programación específicos, conforme al artículo 36 letra f) de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**o)** Emitir opinión respecto de las proposiciones de modificación a la división política y administrativa de la Región que formule el Gobierno Nacional y otras que le sean solicitadas por los poderes del Estado, de acuerdo al artículo 36 letra k) de la Ley Nº 19.175 LOCGAR;

**p)** Aprobar, a propuesta del Gobernador, la enajenación o gravamen de bienes raíces que formen parte del patrimonio del Gobierno Regional, el comodato y arrendamiento por un lapso superior a cinco años el que, en ningún caso, excederá de veinte y respecto de los demás actos de administración, en que lo exijan las disposiciones legales, incluido el otorgamiento de concesiones, conforme con el artículo 24 letra k) inciso final y 36 letra j) de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**q)** Aprobar, modificar o sustituir el plan regional de desarrollo turístico, conforme al artículo 36 letra l) de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**r)** Aprobar las propuestas de territorios como zonas rezagadas y su respectivo plan de desarrollo, de acuerdo al artículo 36 letra m) de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**s)** Aprobar el Anteproyecto Regional de Inversiones (ARI), conforme al artículo 36 letra n) de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**t)** Aceptar la renuncia de un consejero regional por motivos justificados, de acuerdo al artículo 40 letra b) de la Ley Nº19.175 LOCGAR.

**u)** Designar a al Secretario Ejecutivo del Consejo Regional, conforme al artículo 43 inciso 2º de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**v)** El Jefe de la Unidad de Control será nombrado por el Gobernador Regional respectivo, con acuerdo de los cuatro séptimos (4/7) de los Consejeros Regionales en ejercicio, entre cualquiera de quienes integren la nómina propuesta mediante el procedimiento establecido para el nombramiento de Altos Directivos Públicos de segundo nivel jerárquico, de acuerdo al artículo 68 quinquies, inciso 6º primera parte de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**w)** Rebajar, a solicitud del Gobernador, el valor mínimo para la enajenación de los inmuebles del Gobierno Regional, de acuerdo al artículo 70 letra c) de la Ley Nº 19.175 LOCGAR;

**x)** Aprobar, en casos calificados, a propuesta del Gobernador, por los dos tercios (2/3) de los Consejeros Regionales asistentes a la sesión respectiva, la donación o entrega en comodato de los bienes muebles dados de baja, a instituciones públicas o privadas sin fines de lucro que operen en la región, conforme al artículo 70 letra d) de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**y)** Aprobar, a propuesta fundada del Gobernador, revertir al Gobierno Regional, la disposición de inmuebles adquiridos o construidos con recursos del Fondo Nacional de Desarrollo Regional o del Fondo de Desarrollo de Magallanes y de la Antártica Chilena (FONDEMA) que sigue el mismo tratamiento del FNDR en su distribución, transferidos a instituciones privadas sin fines de lucro, en caso de disolución de ésta o de no cumplirse la condición de destinar el bien a la atención del respectivo servicio de utilidad pública. El Gobierno Regional deberá transferir estos bienes inmuebles revertidos a otras instituciones públicas o privadas, de acuerdo al artículo 70 letra f) inciso 3º de la Ley Nº19.175 LOCGAR;

**z)** Aprobar por la mayoría absoluta de los Consejeros Regionales en ejercicio, la suscripción de convenios directos con empresas privadas que atiendan servicios de electrificación rural, telefonía rural y obras sanitarias para la transferencia del dominio de bienes inmuebles construidos o adquiridos con recursos del Fondo Nacional de Desarrollo Regional o del Fondo de Desarrollo de Magallanes y de la Antártica Chilena

(FONDEMA) que sigue el mismo tratamiento del FNDR en su distribución, conforme al artículo 70 letra g) de la Ley N°19.175 e inciso penúltimo del mismo artículo;

**aa)** Designar a Consejeros Regionales como representantes del Consejo, para que participen durante el segundo trimestre de cada año, junto al Gobernador y otros que la ley indica, en la elaboración de un anteproyecto regional de inversión correspondiente al año siguiente, el que deberá ser considerado en la formulación de proyectos del Gobierno Regional y de los respectivos ministerios, todo ello de acuerdo al artículo 71 inciso 1° de la Ley N°19.175 LOCGAR;

**ab)** Aprobar, por los dos tercios (2/3) de sus integrantes, la formación de corporaciones o fundaciones sin fines de lucro en las que el Gobierno Regional tenga participación, o para su incorporación a ellas, a propuesta del Gobernador, conforme al artículo 101 inciso 1° de la Ley N°19.175 LOCGAR;

**ac)** Designar, a proposición del Gobernador, a lo menos a un tercio (1/3) de los directores que en conformidad a los respectivos estatutos deban representar al Gobierno Regional en las corporaciones o fundaciones en que éste participe, los que, entre otros, no podrán ser Consejeros Regionales, ni su cónyuge, ni sus parientes consanguíneos hasta el tercer grado inclusive y por afinidad hasta el segundo grado, ni las personas ligadas a ellos por adopción, todo de acuerdo al artículo 102 inciso 1° de la Ley N°19.175.

**6°.- Otros pronunciamientos específicos de resolución del Consejo Regional que se encuentran en diversos cuerpos normativos:**

**a)** Concesión a título oneroso. Decreto Ley N°1.939 que establece las Normas sobre Adquisición, Administración y Disposición de Bienes del Estado; artículo 58 inciso 4°.

**b)** Concesión gratuita de corto plazo. Decreto Ley N°1.939 que establece las Normas sobre Adquisición, Administración y Disposición de Bienes del Estado; artículo 61 inciso 7°.

**c)** En el caso de nuestra Región, acceso de empresas a Régimen preferencial aduanero y tributario para las comunas de Porvenir y Primavera de la Provincia de Tierra del Fuego. Ley N°19.149; artículo 1° inciso 4 parte final; y Reglamento N°812 de 31-08-1992 de Ministerio de Hacienda; artículo 8°.

**d)** Designación de Miembros del Consejo Consultivo Regional. Ley N°19.712 del Deporte; artículo 25.

**e)** Convocatoria a concurso público del Fondo de Fomento de Medios de Comunicación Social Regionales, Provinciales y Comunes. Ley N°19.733 sobre libertades de opinión e información y el ejercicio del periodismo; Decreto N°45 de 25-07-2011 del Ministerio SEGEGOB que fija el Reglamento del Fondo de Medios de Comunicación Social Regionales, Provinciales y Comunes; artículo 4°.

**f)** Designación de dos miembros designados por el Gobernador Regional con Acuerdo del Consejo Regional. Ley N°20.500 sobre Asociaciones y Participación ciudadana en la Gestión Pública; artículo 23 letra d).

**g)** Designación de un representante del Consejo Regional para formar parte del Comité Local de Desarrollo Profesional Docente, quien es designado por el Presidente del Consejo Regional. Ley N°20.903 que Crea el Sistema de Desarrollo Profesional Docente y modifica otras normas<sup>11</sup>.

**h)** Designación de integrantes del Gobierno Regional, para ser parte del Comité Directivo Local, en atención a la Ley N°21.040, que crea el Sistema de Educación Pública.

<sup>11</sup> Designación establecida en el artículo 4° letra d) del Decreto Exento N°495/2017 de 26-05-2017 del Ministerio de Educación que Crea Comités Locales de Desarrollo Profesional Docente, publicado en el Diario Oficial el 02.06.2017. ver en [http://www.rmm.cl/sites/default/files/dex\\_495-2017\\_crea\\_comites\\_locales\\_de\\_dpd.pdf](http://www.rmm.cl/sites/default/files/dex_495-2017_crea_comites_locales_de_dpd.pdf)

i) Designación de un representante del Gobierno Regional en el Consejo Regional de las Culturas, las Artes y el Patrimonio. Ley N°21.045 que Crea el Ministerio de las Culturas, las Artes y el Patrimonio; artículo 19 número 9.

j) Autorización genérica al Gobernador Regional para incremento de hasta 10% respecto materias que se indican. Glosa 04, segundo párrafo; Partida: Ministerio del Interior y Seguridad Pública – Gobiernos Regionales de Ley de Presupuestos año 2022, Ley N°21.395.

k) Todo otro pronunciamiento que el ordenamiento jurídico expresamente le encomienda o cuando la ley requiera la opinión o acuerdo del Gobierno Regional, el Gobernador Regional en su calidad de órgano ejecutivo de aquél, deberá someterlo previamente al acuerdo del Consejo Regional (Artículo 22 inciso final de la Ley N°19.175 LOCGAR)<sup>12</sup>.

## **II.- OFICIO N°1.965 DE 06-06-2019 DE LA CONTRALORÍA REGIONAL DE MAGALLANES Y DE LA ANTÁRTICA CHILENA.**

La Contraloría Regional de Magallanes y de la Antártica Chilena (en adelante CRMyACh), a través de su Oficio N°1.965 del 06 de junio del año 2019, en lo que resulta pertinente al presente informe, indica lo siguiente:

"[...] se ha estimado pertinente precisar que, acorde con el criterio sustentado por el "mencionado dictamen N°1.964, de 2019<sup>13</sup>, la ausencia injustificada de los consejeros "regionales a las sesiones a las que han sido legalmente convocados, así como su "**rechazo reiterado y sin fundamento a las propuestas presentadas por el "Gobernador, podrían constituir faltas graves al principio de probidad** que les "es aplicable conforme a lo dispuesto en el artículo 35 de la citada ley N°19.175, y "acarrear la eventual cesación en el cargo, de acuerdo con lo previsto en el artículo "41 del mismo texto legal.

" Ello, pues importaría una contravención al recto y correcto ejercicio del poder "público de que están investidos, ya que no corresponde que, mediante acciones tendientes a entorpecer la marcha normal de dicho organismo, los consejeros obstaculicen "la gestión regional en desmedro del bienestar de la comunidad de la respectiva región." (la negrilla y el subrayado es nuestro).

Como se puede observar y para efectos de la materia en cuestión, a través de este Oficio, la propia Contraloría Regional, fundada en el Dictamen CGR N°1.964 año 2019, establece que requisitos copulativos deben concurrir para que nos encontremos frente a una falta grave al principio de probidad, como lo sería el vicio de la desviación del poder o del fin que indica el órgano contralor, siendo estos los siguientes:

### **Requisitos copulativos:**

**1º) Que el rechazo del Consejo Regional sea reiterado.**

**2º) Que el rechazo del Consejo Regional sea sin fundamento.**

## **III.- CONCLUSIONES.**

A partir de todo lo anteriormente expuesto y en términos generales, se puede colegir lo siguiente:

<sup>12</sup> V. gr. Resolución Ex. N°1.820 de 20-06-2013 del Ministerio de Vivienda y Urbanismo que Fija Procedimiento para Aplicación Práctica del Programa de Pavimentación Participativa, reglamentado por Decreto N°114 (V. y U.), de 1994 [Ver en <http://bcn.cl/1x8xk>]; Título III, párrafo primero del Artículo 49 de la Ley N°19.378, Estatuto de Atención Primaria de Salud [ver en <http://bcn.cl/1uuvc>]; Concesiones adjudicadas a través de licitación pública o privada, nacional o internacional, o directamente en casos debidamente fundados, inciso 4º del artículo 58 del Decreto Ley N°1.939 [Ver en <http://bcn.cl/1ux3b>]; etc.

<sup>13</sup> Ver en <https://www.contraloria.cl/pdfbuscador/dictamenes/001964N19/html>

**1º.-** Que, la Constitución Política de la República, lo que es recogido por la Ley Nº 19.175 Orgánica Constitucional de Gobierno y Administración Regional, otorga al Consejo Regional la atribución de resolver, sobre la base de la proposición del Gobernador Regional, la distribución e inversión de los recursos del Fondo Nacional de Desarrollo Regional (FNDR) que correspondan a la Región, potestad que ejerce en atención a su carácter de órgano decisorio que le confiere la preceptiva constitucional y legal respectiva. Para el efecto de determinar el alcance de esta facultad que compete al Consejo Regional, es necesario considerar, en primer término, que conforme a la definición del Diccionario de la Lengua de la Real Academia Española, el vocablo **resolver** significa tomar determinación fija y decisiva; desatar una dificultad o dar solución a una duda. A su turno el vocablo **resolutivo** es definido, como el orden o método en que se procede analíticamente o por resolución. Entonces, se puede concluir que radica en el Consejo Regional la determinación definitiva de la distribución de los recursos del FNDR, sobre la base de la proposición que efectúe sobre la materia el Gobernador Regional, en su carácter de Órgano Ejecutivo del Gobierno Regional y en consecuencia, resulta dable afirmar que compete al Consejo Regional adoptar una decisión definitiva en torno al tema, luego de analizados los antecedentes que motivan tal propuesta y al efecto, en principio, podrá aprobarla o por razones fundadas, modificarla o sustituirla, según sea el caso. Existen otras materias que puede aprobar o rechazar sin modificar, como es el caso de la aprobación de los convenios de programación y otras más que se encuentran en el ordenamiento jurídico.

**2º.-** Que, a mayor abundamiento, a partir del criterio jurisprudencial establecido en varios dictámenes de la Contraloría General de la República, se puede establecer qué requisitos deben concurrir para que el Consejo Regional pueda ejercer su potestad resolutoria, todo ello al tenor de lo prescrito en las normas pertinentes. Así, estos requisitos son:

- a) Que resuelva de manera **Informada**;
- b) Que resuelva de manera **Razonada**;
- c) Que resuelva en forma **ajustada a los principios y normas aplicables a la materia**; y
- d) Que resuelva en forma **ajustada a los intereses regionales que se pretenden satisfacer**.

**3º.-** Que, además, en lo atinente al presente informe, la **Contraloría Regional de Magallanes y de la Antártica Chilena**, en su **Oficio Nº1.965 de 06-06-2019**, ha señalado lo siguiente:

"[...] se ha estimado pertinente precisar que, acorde con el criterio sustentado por el "mencionado dictamen Nº1.964, de 2019<sup>14</sup>, la ausencia injustificada de los consejeros regionales a las sesiones a las que han sido legalmente convocados, así como su "**rechazo reiterado y sin fundamento a las propuestas presentadas por el Gobernador, podrían constituir faltas graves al principio de probidad** que les "es aplicable conforme a lo dispuesto en el artículo 35 de la citada ley Nº19.175, y "acarrear la eventual cesación en el cargo, de acuerdo con lo previsto en el artículo "41 del mismo texto legal.

"  
" Ello, pues importaría una contravención al recto y correcto ejercicio del poder "público de que están investidos, ya que no corresponde que, mediante acciones tendientes a entorpecer la marcha normal de dicho organismo, los consejeros obstaculicen "la gestión regional en desmedro del bienestar de la comunidad de la respectiva región." (la negrilla y el subrayado es nuestro).

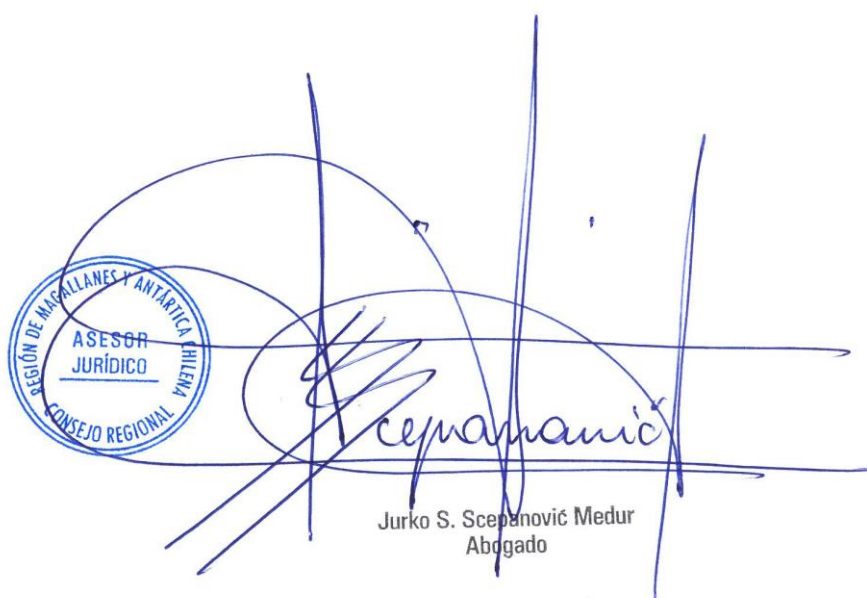
<sup>14</sup> Ver en <https://www.contraloria.cl/pdfbuscador/dictamenes/001964N19/html>

Como se puede observar y para efectos de la materia en cuestión, a través de este Oficio, la propia Contraloría Regional, fundada en el Dictamen CGR N°1.964 año 2019, establece que requisitos copulativos deben concurrir para que nos encontremos frente a una falta grave al principio de probidad, como lo sería el vicio administrativo de la desviación del poder o del fin que indica el órgano contralor, siendo estos los siguientes:

**Requisitos copulativos:**

- 1º) Que el rechazo del Consejo Regional sea reiterado.**
- 2º) Que el rechazo del Consejo Regional sea sin fundamento.**

Es todo cuanto puedo informar.,



The image shows a handwritten signature in blue ink, which appears to be "Scepanovic", written over a circular official stamp. The stamp contains the text "REGION DE MAGALLANES Y ANTARTICA CHILENA", "ASESOR JURIDICO", and "CONSEJO REGIONAL". Below the signature, the name "Jurko S. Scepanovic Medur" and the title "Abogado" are printed.

Jurko S. Scepanovic Medur  
Abogado