



COMISIÓN DE SELECCIÓN DE JUECES, JUEZAS E INTEGRANTES DEL MINISTERIO PÚBLICO

DICTAMEN CSEL Nº 43 /2015

1. Antecedentes

El estado del Concurso Nº 55/15, y la Actuación Nº 18663/15.

2. Consideraciones

2.1 En los términos de lo dispuesto por el artículo 32 del Reglamento de Concursos -aprobado por Res. CM Nº 23/15- mediante la Actuación de referencia, el concursante Leandro Marco Toia impugna, en legal tiempo y forma, la calificación obtenida en el examen de oposición escrito correspondiente al Concurso Nº 55/15, convocado para cubrir un (1) cargo de Fiscal de Primera Instancia en lo Contencioso Administrativo y Tributario.

2.2 A todo evento, cabe resaltar que en virtud de la citada Res. CM Nº 23/15 por medio de la cual el Plenario del Consejo de la Magistratura aprobó el Reglamento de concursos públicos de oposición y antecedentes para la selección de jueces, juezas e integrantes del Ministerio Público, esta Comisión convocó a través de la Res. CSEL Nº 2/15 al presente concurso y, en ese marco dispuso el inicio de la primera etapa consiste en la realización de la prueba de oposición.

En función de ello, en la reunión de la Comisión de Selección celebrada el día 10 de marzo de 2015, fue sorteado el Jurado en acto público, quedando finalmente constituido por la renuncia de uno de sus integrantes titulares, por los Dres. Abritta Cristian Sergio, Cozzi Eugenio, Berrino Marialma, Álvarez Echague Juan Manuel y Burlas Luisa, conforme se advierte de las Res. CSEL Nº 2/15 y Nº 11/15, actos administrativos no impugnados por ninguno de los concursantes.

Así las cosas, respecto de esta instancia inicial del concurso, es dable hacer mención en primer lugar, a que la integración de dicho Jurado fue dispuesta conforme el mecanismo constitucional establecido en el artículo 117 de la Ley Fundamental local, los artículos 43 a 45 de la Ley 31 y lo establecido en el Reglamento de Concursos en los artículos 4º a 7º. En

ES COPIA FIEL

Luciano L. H. Rinaldi
Prosecretario
Comisión de Selección de Jueces,
Juezas e Integrantes del Ministerio Público



COMISIÓN DE SELECCIÓN DE JUECES, JUEZAS E INTEGRANTES DEL MINISTERIO PÚBLICO

ese marco, los nombrados fueron desinsaculados entre los expertos propuestos por la Legislatura de la Ciudad de Buenos Aires, el Tribunal Superior de Justicia, el Colegio Público de Abogados de la Capital Federal, las Facultades de Derecho con asiento en la Ciudad y los Magistrados.

De ello se infiere que el sistema empleado aparece como una garantía de ecuanimidad e idoneidad profesional de los integrantes del cuerpo técnico, lo cual resulta de importancia suma teniendo en cuenta que se encuentra dentro de su esfera de competencias la función de elaborar el examen, tomarlo, corregirlo y calificarlo, e incluso en el supuesto de ser solicitado por la Comisión, expedirse sobre eventuales impugnaciones.

A su vez, resulta importante reseñar que de conformidad con el artículo 29 del Reglamento aplicable, el día 10 de junio de 2015 se realizó la prueba de oposición en la sede de este Consejo. En esa ocasión, ante la presencia de diecinueve (19) concursantes, de la Presidenta de la Comisión de Selección y de los cinco integrantes del Jurado, el Secretario de la Comisión dirigió el sorteo entre las propuestas de los exámenes presentados por los expertos en sobre cerrado, resultando desinsaculado un caso práctico vinculado a la especialidad del cargo concursado. Por su parte, los sobres restantes fueron abiertos a pedido de uno de los concursantes y glosados al expediente del concurso.

Los concursantes contaron con cuatro horas para resolver el examen, comenzando a las 14.10 y finalizando a las 18.10 hs., mediante el uso de computadoras provistas por el Consejo de la Magistratura y debidamente auditadas previamente por funcionarios de la Comisión y de la Unidad de la Presidencia de la Comisión. Asimismo, con el fin de garantizar el anonimato de las evaluaciones, se siguió el sistema de identificación establecido reglamentariamente en el Anexo II de la Res. CM N° 23/15, conocido previamente por los participantes. A medida que finalizaron la evaluación se imprimieron los escritos ante la presencia de cada concursante. Luego de controlar su completitud, lo entregaron por Secretaria contra el recibo correspondiente; disponiéndose que el personal de informática allí presente lo eliminara de la computadora, la que en ese instante se desconectaba.

ES COPIA FIEL

Ludiano L. H. Rinaldi
Prosecretario
Comisión de Selección de Jueces,
Juezas e Integrantes del Ministerio Público



COMISIÓN DE SELECCIÓN DE JUECES, JUEZAS E INTEGRANTES DEL MINISTERIO PÚBLICO

El acto concluyó sin inconvenientes; ninguno de los concursantes manifestó ante las autoridades presentes irregularidad alguna, con lo cual finalizada la recepción de todos los exámenes, la Secretaría de la Comisión los entregó en sobre cerrado a la Secretaria Legal y Técnica, quien manteniendo los aludidos recaudos de resguardo de la identidad, puso a disposición de los cinco integrantes del Jurado las copias correspondientes para su corrección.

Recibidas las calificaciones con el correspondiente dictamen, el día 7 de julio de 2015, se llevó a cabo en acto público la identificación de los exámenes y la publicación de las notas a fin de correrse vista a los concursantes para que, en los términos del artículo 32, ejerzan su derecho a interponer las impugnaciones que consideraren (confr. Res. CSEL N° 20/15).

Por último, cabe señalar que por Res. Pres. CSEL N° 8/15 se resolvió dar traslado al Jurado de las impugnaciones recibidas. En fecha 5/8/15 los expertos presentaron el informe con las consideraciones efectuadas sobre los puntos observados por los concursantes, quedando en consecuencia la actuación en condiciones de emitir el dictamen previsto en el artículo 33 del Reglamento de Concursos.

2.3 Dicho lo anterior, corresponde expedirse respecto de las impugnaciones vertidas por el concursante Leandro Marco Toia vinculadas a la valoración efectuada y el puntaje asignado por el Jurado de expertos, dejándose constancia que esta Comisión no se encuentra obligada a tratar cada uno de los argumentos expuestos, sino sólo aquellos que resulten conducentes (conf. *Fallos*: 248:385; 272:225; 297:333; 300:1193; 302:235, entre muchos otros).

2.4 En este punto, cabe advertir que es doctrina de esta Comisión que sólo procedería la modificación de las calificaciones dispuestas por el Jurado del concurso en aquellos casos en que se advirtiera en la corrección un supuesto de arbitrariedad y/o irrazonabilidad manifiesta y, como consecuencia de ello, se adelanta que no serán tenidas en cuenta *per se* las impugnaciones en las que únicamente se vislumbra una mera

ES COPIA FIEL

Luciano L. H. Rinaldi
Prosecretario

Comisión de Selección de Jueces,
Juezas e Integrantes del Ministerio Público



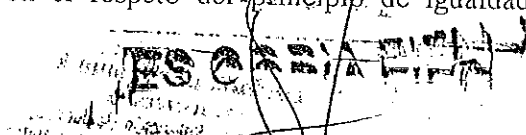
COMISIÓN DE SELECCIÓN DE JUECES, JUEZAS E INTEGRANTES DEL MINISTERIO PÚBLICO

disconformidad del postulante con el criterio adoptado y/o con el puntaje asignado. En el mismo sentido, las comparaciones realizadas a partir de apreciaciones parciales de las observaciones que los expertos efectúan a los distintos concursantes y/o limitadas a señalar distintos fragmentos de los exámenes, tampoco resultan útiles por sí solas como para tener por acreditada la arbitrariedad del Jurado por violación al principio de igualdad.

La postura asumida no resulta antojadiza sino que se encuentra fundada en que — como pudo verse de la reseña de las normas que rigen el concurso— tanto la Constitución local como la Ley 31 y el Reglamento de Concursos, dictados en su consecuencia, atribuyeron la competencia para elaborar, tomar, corregir y calificar las pruebas de oposición a un órgano técnico integrado por representantes de distintos estamentos y especializados en las materias competenciales propias del cargo concursado. Desde esta perspectiva, cualquier modificación de la decisión del Jurado que no respete el estándar propuesto, implicaría un avance impropio sobre sus atribuciones, desnaturalizando el régimen constitucional establecido.

En efecto, el Reglamento aplicable contiene pautas rectoras que el Jurado debe seguir en lo que a la prueba de idoneidad se refiere —por caso, que el contenido se vincule a la competencia del fuero concursado, el tiempo de duración, el puntaje máximo a otorgar— sin embargo, no puede desconocérsele un margen de discrecionalidad para llevar a cabo su análisis y valoración, siempre dentro de un marco de razonabilidad y prudencia. De ahí que, en relación al control que le cabe a esta Comisión, es dable sostener el mismo criterio que el aplicable en el marco del control judicial de la actividad discrecional de la Administración, en cuanto —en los términos del Dr. Sesín— cuando el contenido administrativo se integre con criterios discrecionales ante varias soluciones igualmente válidas para el derecho, debe controlar únicamente la razonabilidad de la decisión (Sesín, Domingo Juan, *El control judicial de la discrecionalidad administrativa*, en XXXI Jornadas Nacionales de Derecho Administrativo “El proceso contencioso administrativo”, Ediciones Rap, Año XXVIII, 336, p. 636 y ss.).

Por último debe repararse en que la posición acogida encuentra además fundamento en el respeto del principio de igualdad que, entre otras cuestiones, se vincula con la


Luciano L. H. Rinaldi
Prosecretario
Comisión de Selección de Jueces,
Juezas e Integrantes del Ministerio Público



COMISIÓN DE SELECCIÓN DE JUECES, JUEZAS E INTEGRANTES DEL MINISTERIO PÚBLICO

necesidad de preservar la unificación de los criterios que fueron valorados, tanto para la corrección como para la calificación, lo que se consigue cuando todas las evaluaciones fueron corregidas y puntuadas por un mismo examinador. Con esa inteligencia, se resolvió dar vista de las impugnaciones al Jurado en el entendimiento que desde un análisis técnico, son quienes se encuentran facultados para ratificar o rectificar lo decidido originalmente, sin perjuicio de la competencia de esta Comisión para dictaminar y del Plenario de Consejeros para resolverlas.

2.5 El concursante sostiene que en el enunciado para el examen escrito, el Jurado estableció las pautas a las que se debía circunscribir la oposición, pero sin embargo, al momento de la corrección se añadió otras que no fueron puestas en conocimiento en forma clara lo cual, a su criterio, lesiona el debido proceso adjetivo en su faz adjetiva y sustantiva y el principio de buena fe.

Posteriormente, realiza una descripción de su examen arribando a la conclusión de que cumple, en orden a sus fundamentos, citas, orden lógico y empleo del lenguaje, con las exigencias marcadas por el Jurado y, en función de ello, solicita la reconsideración de la puntuación otorgada.

Tras ello se refiere a las dos observaciones que el Jurado le efectúa -a su criterio- sobre la base de reglas señaladas recién al momento de calificar. Respecto de ello, en primer lugar sostiene que toda vez que resolvió el examen dictaminando a favor de la incompetencia del Tribunal, no resulta viable pronunciarse sobre la vía de amparo, ni desarrollar la cuestión constitucional de fondo planteada ya que, de hacerlo, la solución propiciada habría quedado huérfana de lógica jurídica; máxime cuando se dejó establecida la posibilidad de realizar diversos abordajes sobre la cuestión tratada. A su vez, señala que en su escrito no menciona el rol del fiscal, pero que esa pauta no surge de las reglas del examen, ni es un imperativo normativo, toda vez que la intervención del fiscal no se encontraba cuestionada.

ES COPIA FIEL

Luigiardo L. H. Rinaldi
Prosecretario

Comisión de Selección de Jueces,
Juezas e Integrantes del Ministerio Público



COMISIÓN DE SELECCIÓN DE JUECES, JUEZAS E INTEGRANTES DEL MINISTERIO PÚBLICO

Finalmente, destaca que explícitamente abordó lo relativo a las atribuciones concurrentes en general y a la ley de defensa del consumidor en particular y que no fue considerado por el Jurado.

Por cuestiones de orden metodológico, corresponde en primer lugar expedirse respecto al planteo efectuado respecto a las pautas dispuestas por el Jurado.

2.6 En este punto, parece importante señalar que del Dictamen del Jurado obrante a fs. 39 surge que los expertos sostuvieron “[m]ás allá de esas condiciones generales que habría regido para cualquiera de los casos que hubiera sido seleccionado y que, naturalmente, se han considerado en este examen, el jurado subraya que con particular referencia al caso sobre el cual tuvieron que dictaminar los concursantes, se ha tomado en cuenta el abordaje en sus pruebas escritas de los siguientes núcleos temáticos...”. De la transcripción efectuada se desprende que como los jurados en virtud de lo establecido por el artículo 26 del Reglamento aplicable debieron elaborar cinco propuestas de examen, esta Comisión entiende que resultaría razonable que el Jurado fije pautas generales para evaluar cualquiera de las cinco propuestas de exámenes y que -posteriormente- una vez desinsaculado el caso del examen elaborado por uno de los jurados, se fijen pautas particulares para realizar la corrección del mismo; máxime teniendo en cuenta que las pautas de corrección deben ser consensuadas entre los cinco jurados.

A ello, cabe agregar que a modo de ver de esta Comisión, las pautas particulares de corrección no contradicen a las generales y que, como se analizará oportunamente al tratar el planteo sobre la calificación asignada al Dr. Toia, esta Comisión no tiene ninguna objeción sobre los criterios adoptados, constituyendo los mismos un marco adecuado para la evaluación, y otorgándole un razonable sustento a la decisión adoptada.

A mayor abundamiento, cabe resaltar que las reglas objetivas de valoración han sido aplicadas para la corrección de todos los exámenes de forma equitativa, sin apreciarse que se hayan efectuado diferenciaciones subjetivas que conlleven una afectación al principio de igualdad.

ES CORIA FIEL

Luciano L. A. Rinaldi
Prosecretario
Comisión de Selección de Jueces,
Juezas e Integrantes del Ministerio Público



Poder Judicial de la Ciudad de Buenos Aires
Consejo de la Magistratura

COMISIÓN DE SELECCIÓN DE JUECES, JUEZAS E INTEGRANTES DEL MINISTERIO PÚBLICO

En este sentido corresponde rechazar en este punto la impugnación formulada atento a los argumentos expuestos.

Sentado lo anterior, corresponde estudiar las restantes impugnaciones formuladas respecto al puntaje asignado. En este punto es importante –a la luz de lo desarrollado *ut supra*– verificar la razonabilidad de la calificación otorgada al concursante. En este sentido, se advierte que la devolución particular efectuada por los Jurados se encuentra debidamente motivada, en tanto han expresado acabadamente las razones determinantes de su calificación en términos claros, precisos y coherentes con la pauta general establecida.

Por otro lado, con respecto a las impugnaciones puntuales, de índole técnica señaladas por el concursante, cabe remitirse a las consideraciones expuestas por el Jurado de expertos en oportunidad de expedirse sobre el traslado de las mismas, máxime teniendo en cuenta que conforme se desprende de la contestación presentada en fecha 5/8/15, las calificaciones originalmente otorgadas fueron ratificadas por unanimidad, entendiéndose los evaluadores que *“las impugnaciones formuladas únicamente exhiben las subjetivas discrepancias de los concursantes respecto de los criterios generales seguidos para la evaluación de la prueba de oposición y de la aplicación de éstas en los casos de cada uno de los concursantes, pretendiendo vanamente que se sustituya ese modo neutral e imparcial de ponderar por otro que discrecional, interesada y dogmáticamente postulan los impugnantes respecto de cada uno de ellos, sin demostrar que el jurado haya prescindido de fundar suficientemente las calificaciones de que se trata ni que se esté en presencia de un error manifiesto que dé lugar a la tacha de arbitrariedad pretendida”*.

En este marco, habiéndose nuevamente expedido de forma unánime el órgano técnico con solvencia en la materia y luego de analizada la presentación del concursante; se concluye que el Dr. Leandro Marco Toia no demostró la configuración de alguno de los supuestos a los que se subordina el progreso de la impugnación, esto es, la existencia de errores u omisiones que conlleven una gravedad manifiesta en el accionar del Jurado. De ello se desprende que los cuestionamientos exhiben únicamente su discrepancia con la valoración realizada y el puntaje otorgado, resultando insuficiente, como para modificar la decisión recurrida.

ES COPIA FIEL

Luciano L. H. Rinaldi
Prosecretario
Comisión de Selección de Jueces,
Juezas e Integrantes del Ministerio Público



COMISIÓND E SELECCIÓN DE JUECES, JUEZAS E INTEGRANTES DEL MINISTERIO PÚBLICO

En consecuencia, en opinión de esta Comisión, no hay razones como para modificar la calificación que le fuera asignada originalmente.

3. Conclusiones:

La Comisión de Selección de Jueces, Juezas e integrantes del Ministerio Público considera, por los motivos expuestos, que corresponde rechazar la impugnación formulada por el Dr. Leandro Marco Toia, respecto de la calificación que le fuera asignada en el examen de oposición escrito.

En orden a lo precedentemente expuesto, se elevan las presentes actuaciones a los fines de la intervención del Plenario del Consejo de la Magistratura, en los términos del artículo 33 del Reglamento de Concursos.

Buenos Aires, 12 de agosto de 2015.-

Juan Sebastián De Stéfano

Carlos Mas Velez

Alejandra Petrella

ES COPIA FIEL

Luciano L. H. Rinaldi
Prosecretario
Comisión de Selección de Jueces,
Juezas e Integrantes del Ministerio Público