**5. Legezkotasun printzipioa**

1. **Sarrera eta jatorria**

Eboluzio historikoari dagokionez, legezkotasun printzipioa sortu zen administrazioari muga bat jartzeko, hots, botere absolutuari (exekutiboari) ezarritako muga demokratikoak (Parlamentuak) eta judizialak. Xede nagusia zen administrazioa lotzea, hots, administrazioa legeak ezartzen zuena betetzera behartzea. Administrazioaren **ahalmen arautua** (potestad reglada): aurretiaz legeak helburu batekin zehatz mehatz emandako boterea (mugatua) izango du, hau da, administrazioak boterea izango du, baina botere hori arautua egongo da, ez da librea izango edozer gauza egiteko.

Arlo pribatuan aldeen arteko adostasuna edo negoziaketa egon daiteke. Administrazioak, ordea, ezin du negoziatu, hots, legeak agintzen duena bete behar du. 🡪 Legezkotasun printzipioa vs pertsonen autonomia 🡨

Z-zaren iturriek zehazten dutena betetzeko administrazioaren obligazioa eta ahalmena:

* **EK-ko 9.1**🡪 herritarrak eta **botere publikoak** Konstituzioaren eta antolamendu juridikoaren gainerako arauen menpe daude.
* **EK-ko 9.3**🡪 **Konstituzioak bermatzen ditu legezkotasun printzipioa**, arauen arteko hierarkia, arauen publizitatea, xedapen zehatzaileen atzeraeragin eza, xedapenok banakako eskubideei begira onuragarri izan ez edo eskubideok murrizten dituztenean, segurtasun juridikoa, erantzukizuna, eta **botere publikoen nahierakeriaren debekua**.

Interes publikoa legezkotasun printzipioaren bitartez babestuko da. Esaterako, “konkurso publikoak” existitzen dira administrazioak kontzezio publikoak ez emateko haien lagunei. Administrazioak boterea du, nola kontrola daiteke botere horren erabilpena? Bi tresna erabiliz; forma aldetik edo materia aldetik, hots, administrazioaren jarduna kontrolatzeko moduak dira, bai arauak sortu aurretik eta sortu eta gero, zuzenbidearen arabera hartutako erabakia den gainbegiratuz.

* **Formazkoa/subjektiboa**: Aurretiazkoa, eskumena, lurraldea eta denboraren arabera. Legezkotasun printzipioak agintzen du zenbait gai prozedura baten bitartez garatzea, eta horren ondorioz, formazko baldintzen ondorioz administrazioa mugatzen du. Aurretiazkoa izatea da baldintza bat, eskumena izan behar du aurreikusita (edozein poliziak ezin du pertsona bat zigortu). Laburbilduz, prozedura batean “zerbait” egiteko eskumena duen ikuskatu (denbora aldetik, lurraldearen aldetik…)
* **Materiala/objektiboa**: ondorengoa, hartutako erabakia Zz-aren araberakoa aztertu.
1. **Administrazioaren lotura positiboa eta negatiboa**

Lotura: Administrazioa zenbait mugatara eta arauetara baldintzatzeko akzioa edo ondorioa da.

* **Positiboa**: Administrazioak bakarrik aritu ahalko du aurretiazko arau batek ahalmentzen badio 🡪 Gaia, Lurraldea eta Denboraren arabera. Esaterako, Ertzaintza lurralde bati mugatuta dago, Muskizen jarri dezakete isun bat, ez, ordea, Castron.
* **Negatiboa**: Administrazioak ezingo du aritu ahalmentzen dion araurik ez badago. Esaterako, ezingo dute erretzeagatik zigortu hori arautzen duen xedapenik ez badago.
1. **Administrazioaren ahalmen diskrezionala**

Administrazioak malgutasunez jokatzeko aukera du, administrazioaren ahalmena erabakiak hartzeko edo ekintzak burutzeko, ordenamendu juridikoan erabat zehaztuta egon ez arren. Non du administrazioak ahalmen diskrezionala? Elementu edo kontzeptu zehaztugabeen kasuan, balorazioak egiteko ahalmena “egokia, urgentea, beharrezkoa, interes publikoa… autoritateari erasoa, seguritatezko distantzia…” Esaterako, administrazioak isun bat jartzerakoan tarte bat du (300-600$) eta tarte horretan aukeratzeko gaitasuna du. Hala ere, ezin du aurreikusita ez dagoen zigor bat ezarri, hots, legeak ezartzen ez duen legerik ezin du jarri, hori arbitrarietatea izango litzateke.

Diskrezionalitatea arbitrarietatearekin mugan egon daiteke sarritan. Botere desbideraketa egon daiteke: nahiz eta legeak ezarritako elementu formalak eta materiala jarraitu, helburuetatik aldegitea (interes publikoetatik, justiziatik…) Azken ondorioa 🡪 Prebarikazioa.

🡪 Egitatezko bidea (via de hecho): Administrazioak hartu duen bidea legearen kontrakoa dela, irregularra.

1. **Administrazioaren ahalmen diskrezionala ekiditeko teknikak**
* **Egitate determinatzaileak**: Edozein ebazpen administratiboa egitatezko kontaketa batean oinarritu behar da. (oinarri faktikoa). Adibidez, “Polikiroldegi bat eraikitzeko x biztanle baino gehiago behar dira”. Egitate hauek aurrez egiaztatuak izan dira: Atestatuak, lekukoak, dokumentuak, bestelako frogak. Gero, epaitegiek kontrolatuko dute egitate hauek existitzen diren ala ez. Arazoa: Errealitate bakarra al dago?
* **Zuzenbidearen printzipio orokorrak**: Berdintasuna, proportzionalitatea, seguritate juridikoa, xedapenen atzera ezintasuna, justizia, askatasuna… Ordenamendu juridikoaren irizpide gorenak dira (botere guztiak lotzen dituzte). Epaitegiek kontuan hartuko dituzte administrazioaren egintzak kontrolatzeko momentuan.
* **Elementu arautuak**: Arau/xedapen baten dauden elementu interpretaezinak eta derrigorrezkoak. Aplikazio automatikoa: Baldintza zehatz batzuk betetzen badira, arauaren ondorioa emango da. Esaterako, 18 urte bete eta gero, heldua izango da pertsona. Muga bezala: Denborazko edo kantitatezko limiteak ezartzen dituzte. Adibidez, arau hauste baten zigorra 1000-2000 eurora da, ez gehiago ez gutxiago.
* **Instrukzioak, zirkularrak eta protokoloak**: Administrazioko goi organuek erabiltzen dituen arauak interpretazio prozedurazko irizpideak finkatzeko edo kontzeptuak definitzeko. Muga: Legezkotasun printzipioa, ezin dituzte egoera berriak sortu/aldatu/deuseztatu. Aurrekari bezala joka dezakete (irizpide aldaketak ere gerta daitezke).