ESTATUTO — SUBROGANCIA — COMPETENCIA — LEGÍTIMO ABONO — DERECHO AL COBRO.

La subrogancia es una situación excepcional de revista en virtud de la cual, ante la vacancia o ausencia temporaria del titular de un cargo superior, en los supuestos taxativamente enumerados por la ley, se dispone la cobertura del cargo mediante la asignación transitoria de funciones a otro agente.

Para que el reemplazo genere el derecho al cobro de diferencias salariales —sea como subrogancia o como reconocimiento de legítimo abono— resulta necesario el cumplimiento de los requisitos mínimos exigidos por la norma.

Buenos Aires, 12 de enero de 2000.

SEÑOR SUBSECRETARIO:

Por las presentes actuaciones el agente del organismo del epígrafe, agente 1, solicita el pago de las diferencias de haberes entre su ubicación escalafonaria —G4 del Escalafón del Cuerpo de Guardaparques Nacionales y el cargo Nivel “C” del Sistema Nacional de la Profesión Administrativa— por el

período comprendido entre el 5 de noviembre de 1997 y el 5 de enero de 1998 por haber desempeñado durante dicho período el cargo de Intendente del Parque Nacional de Tierra del Fuego.

Por Resolución A.P.N. N° 330/98 se hizo lugar a la petición del agente, “reconociéndose la subrogancia” y el derecho al cobro de las diferencias salariales. Ese acto fue observado por la Unidad de

Auditoría Interna del organismo, recomendando su derogación por considerarlo contrario al régimen legal aplicable.

Se remiten las presentes a intervención de esta dependencia, la que, en atención a las irregularidades planteadas, y con el fin de facilitar el análisis de la situación, efectúa un breve racconto de las alternativas ocurridas en las presentes:

Por Disposición N° 97 del 5 de noviembre de 1997 el Intendente del Parque Nacional de Tierra del Fuego resuelve “Dejar a cargo” de dicha Intendencia, al agente 1 por el término que dure su ausencia.

En la medida se deja constancia que la ausencia del titular del cargo tiene como fundamento el uso de la licencia anual ordinaria (ver acto obrante a fs. 39).

A fs. 6 el entonces Director de Recursos Humanos y Capacitación estima que se encuentran cumplidos los requisitos exigidos por el Decreto N° 1102/81 aprobatorio del Régimen de Reemplazos resultando procedente, en consecuencia, reconocer la subrogancia del agente, agregando proyecto de acto en tal sentido. Coincide con tal criterio la Dirección de Coordinación Operativa (fs. 11).

Se expide de conformidad la Dirección General de Asuntos Jurídicos (fs. 12) entendiéndose cumplidos los extremos legales pertinentes. Se dicta entonces la Resolución A.P.N. N° 330 del 31 de julio de 1999 reconociendo la subrogancia y el correspondiente pago al agente 1.

La Unidad Auditoría Interna intervino formulando observaciones en el Informe agregado a fs. 66/8. Señala errores en el reconocimiento del derecho entendiéndose que la ausencia del agente a cargo de la Intendencia —agente 2— por licencia anual ordinaria no encuadra en los supuestos previstos en el Régimen de Reemplazos ya citado. Asimismo advierte errores en la liquidación.

El servicio permanente de asesoramiento jurídico ante la observación formulada, solicita informes ampliatorios.

De los informes ampliatorios se desprende que el titular de la Intendencia Tierra del Fuego es el agente 3, pero que este agente cumple funciones, desde el mes de noviembre de 1997, en la ciudad de San Carlos de Bariloche con retención del cargo del que es titular. Que en su reemplazo fue designado el agente 2, que la licencia anual ordinaria por él usufructuada va del 6-11-97 al 28-11-97 y por último que desde esa fecha al 6-1-98, fecha en la que se reintegra a su cargo, desarrolló funciones de Director de Coordinación Operativa (fs. 70, 80 y 94/95).

La Unidad Auditoría Interna, frente a la nueva información agregada al expediente, formula una segunda observación planteando dudas acerca de la procedencia de que un agente —agente 2— cumpla funciones sin previa decisión de un órgano superior (fs. 83).

Interviene nuevamente el servicio permanente de asesoramiento jurídico y frente a las observaciones formuladas sostiene que atento a que el agente 3 fue trasladado a San Carlos de Bariloche, el reconocimiento de la subrogancia por parte del agente 1 encuadra en lo dispuesto por el artículo 2º inciso a) apartado del Decreto N° 1102/81 (93).

Sentado lo expuesto, esta Dirección Nacional formula las siguientes consideraciones:

a. — Subrogancia. Legítimo abono:

Como principio general, el personal permanente, debe cumplir servicio efectivo en las funciones para las cuales haya sido designado (conf. Art. 43 del Régimen Jurídico Básico de la Función Pública N° 22.140 y art. 15 de la Ley Marco de Regulación de Empleo Público N° 25.164).

No obstante ello, transitoriamente, cuando concurren las circunstancias previstas en las normas, el personal permanente puede revistar en alguna de las modalidades excepcionales establecidas en el citado artículo 43, entre ellas, el ejercicio de cargo superior.

La subrogancia, entonces, es una situación excepcional de revista en virtud de la cual, ante la vacancia o ausencia temporaria del titular de un cargo superior, en los supuestos taxativamente enumerados por la ley, se dispone la cobertura del cargo mediante la asignación transitoria de funciones a otro agente. El reemplazante, en el supuesto en que corresponda, tiene derecho al cobro de las diferencias salariales existentes (art. 44 del Régimen citado).

La reglamentación de esta situación excepcional de revista, es el Decreto N° 1102/81 aprobatorio del Régimen de Reemplazos, (vigente por imperio de lo dispuesto en el artículo 4º de la Ley 25.164).

Dicha reglamentación prevé quién puede disponer la cobertura, los requisitos indispensables para que proceda la asignación transitoria de funciones, el plazo por el que la referida asignación puede prolongarse y sus efectos.

En este sentido, el artículo 1º del Decreto N° 1102/81, prevé quiénes son las autoridades con facultades para disponer la cobertura de un cargo mediante la asignación transitoria de funciones, y en las presentes, esa autoridad es el titular del organismo descentralizado.

Amén de ello, entre los requisitos mencionados exige que se trate de un cargo de Jefatura o Subjefatura de Unidades Orgánicas de nivel no inferior a Departamento o equivalente, que el cargo a subrogar se encuentre vacante o ausente su titular por alguna de las causas allí apuntadas y que el período del interinato sea superior a SESENTA (60) días.

Cuando concurren la totalidad de los requisitos previstos en la norma, la autoridad con facultades para ello, dispondrá una asignación transitoria de funciones designando reemplazante, constituyendo ésta una situación excepcional pero no por ello irregular.

Ahora bien, si por el contrario, no se ha dado cumplimiento a los requisitos previstos en la norma para disponer un reemplazo —competencia, cargo, causa, plazos— pero se verifica el efectivo desempeño de responsabilidades superiores a las previstas para el nivel escalafonario en que se encuentra ubicado un agente, ello constituye una transgresión a la normativa vigente, no obstante lo cual podrá la autoridad disponer el reconocimiento como de legítimo abono de las diferencias de haberes existentes previo cumplimiento del procedimiento previsto por el artículo 1º inciso d) del Decreto N° 101/85 (T.O. Decreto N° 276/90).

b. — Irregularidades detectadas en el presente:

1. — Disposición N° 97/97:

El subrogante del titular del cargo de Intendente del Parque Nacional de Tierra del Fuego — agente 2— no se encontraba facultado para disponer un reemplazo en el marco del Régimen aprobado por Decreto N° 1102/81 (artículo 1°).

En el visto de esta medida, se señala como causa de la vacancia, el uso de licencia anual ordinaria por su titular, no resultando ésta, una de las circunstancias enumeradas por el artículo 2° del citado Decreto N° 1102/81 para autorizar un reemplazo.

2. — Resolución A.P.N. N° 330/98:

Se advierte que ese acto, en sus considerandos cita como causa de la medida que se dispone —subrogancia— la ausencia del titular del cargo haciendo mención a la Disposición N° 97/97.

Ya se ha señalado en el presente que la ausencia del titular del cargo, por uso de una licencia anual ordinaria, no autoriza a disponer una subrogancia. En virtud de ello, tampoco se encontraba cumplido en autos el requisito del artículo 2° inciso b) del citado Régimen que prevé que el interinato debe ser superior a SESENTA (60) días corridos para que proceda el pago de diferencias salariales.

Cabe agregar a lo expuesto, que con dicha medida se dispuso el reemplazo de un reemplazante, pues el titular del cargo —agente 3— fue reemplazado por el agente 2 y éste a su vez, por el peticionante agente 1.

3. — A más de ello, de los informes ampliatorios obrantes en autos ya reseñados en el presente, surge que la licencia anual usufructuada por el agente 2 fue de VEINTITRES (23) días pero que se ausentó de su cargo por un plazo total de SESENTA Y UN (61) días, sin que se haya mencionado o agregado autorización de la superioridad.

c. — Derecho al cobro:

Cabe por último distinguir entre la posibilidad de que la autoridad disponga un reemplazo y el derecho al cobro de dicha asignación de funciones.

La subrogancia, se reitera, es una medida de excepción, que entre otros efectos, genera el derecho al cobro de diferencias salariales, lo que implica una erogación extraordinaria por parte del Estado.

Para que el reemplazo genere el mencionado derecho ya sea como subrogancia o como reconocimiento de legítimo resulta necesario el cumplimiento de los requisitos mínimos exigidos por la normativa vigente, requisitos éstos que no se encuentran reunidos en autos.

Por lo expuesto, esta Dirección Nacional entiende que corresponde dejar sin efecto la Resolución A.P.N. N° 330/98 dictando el acto administrativo pertinente desestimando el reclamo del agente.

SUBSECRETARÍA DE LA GESTIÓN PÚBLICA

EXPEDIENTE N° 545/97 – SECRETARÍA DE RECURSOS NATURALES Y DESARROLLO SUSTENTABLE

DICTAMEN DE LA DIRECCION NACIONAL DEL SERVICIO CIVIL N° 054/00