RECONOCIMIENTO DE LEGITIMO ABONO POR EJERCICIO DE FUNCIONES SUPERIORES AL NIVEL DE REVISTA: PROCEDIMIENTO LEGAL.

Para el reconocimiento de legitimo abono de sumas adeudadas al personal en concepto de diferencias de haberes por el desempeño de cargos superiores que se hubiese originado en el incumplimiento de normas reglamentarias de procedimiento deberá observarse previamente el procedimiento indicado por el artículo 1º, inciso d), del Decreto N° 101/85 (T.O. 276/90).

BUENOS AIRES, 12 de septiembre de 2007

SEÑOR SUBSECRETARIO:

I. Ingresan a consideración de esta Oficina Nacional de Empleo Público las presentes actuaciones, en las que el agente ... solicita el reconocimiento y pago de la diferencia de haberes generados por el cumplimiento de funciones que entiende como de mayor jerarquía.

A fs. 1/2, el agente ..., quien desempeña funciones en el INSTITUTO NACIONAL DE SEMILLAS —en lo sucesivo INASE—, organismo descentralizado actuante en la órbita de la SECRETARIA DE AGRICULTURA, GANADERIA, PESCA Y ALIMENTOS del MINISTERIO DE ECONOMIA Y PRODUCCION, interpone reclamo en orden a que se reconozca, como legitimo abono, la diferencia salarial emergente entre su cargo de revista, Nivel D - Grado 5 del SISTEMA NACIONAL DE LA PROFESION ADMINISTRATIVA —en lo sucesivo SINAPA—, y la retribución correspondiente al Nivel B — Grado 0 por las funciones que ejerció como Coordinador de la Delegación Regional Noroeste Argentino, por el período comprendido entre el 3 de agosto de 2004 y hasta el 31 de julio de 2006, en virtud de lo dispuesto por la Resolución INASE N° 147 del 4 de agosto de 2004.

A fs. 3, luce incorporado a estos autos el curriculum vitae correspondiente al agente

A fs. 8/16, luce en copia la Resolución INASE N° 130/04 por cuyo cauce se creó, en lo pertinente y entre otras, la Delegación Regional Noroeste Argentino que comprende las Provincias de JUJUY, SALTA, CATAMARCA, TUCUMAN y SANTIAGO DEL ESTERO en el ámbito del INSTITUTO NACIONAL DE SEMILLAS, se establecieron las atribuciones y funciones que corresponden a cada una de las Delegaciones, y se estableció que las mismas dependerán jerárquicamente de la Dirección General de Delegaciones Regionales.

A fs. 17/19, luce en copia la Resolución INASE N° 147/04 por cuyo cauce se asignaron, en lo particular, las funciones de Coordinador Regional de la Delegación Regional Noroeste Argentino al agente de planta permanente

A fs. 4/7, luce en copia el Decreto N° 985/06, por cuyos artículos 1º y 2º se designa con carácter transitorio, en la Dirección de Certificación y Control del INASE al Ingeniero Agrónomo Don ..., en un cargo de Nivel B — Grado 0, con carácter de excepción a lo establecido en el artículo 7º de la Ley N° 26.078, y en el Título III, Capítulo II, del Anexo I del Decreto N° 993/91 (T.O. 1995).

A fs. 22/23, el Presidente del INASE señala, en lo que es dable destacar, que el agente Ingeniero Agrónomo Don ... viene desarrollando tareas de Coordinador de la Delegación Regional NOA del INASE desde el día 3 de agosto de 2004 hasta el día 1º de agosto de 2006, realizando funciones de planificación, coordinación, ejecución y control de las actividades conducentes a lograr el cumplimiento de las políticas institucionales establecidas por el INASE y de todas las tareas que más en detalle allí se precisan. Asimismo, la citada autoridad señala que estas funciones excedían el Nivel escalafonario de revista del agente en cuestión, que, a pesar de encontrarse capacitado para su ejercicio, no pudo, en virtud del congelamiento de los cargos vacantes y la falta de sustanciación de los concursos, acceder a un Nivel escalafonario superior, configurándose la presente situación por razones de impostergables necesidades de servicio.

II. Sobre el particular se expresan las siguientes observaciones:

1. En primer orden, es dable reproducir las consideraciones expresadas por nuestra similar Oficina Nacional de Innovación de Gestión de esta Subsecretaría de la Gestión Pública, en sus intervenciones de fs. 58 y 60, motivadas en los requerimientos formulados por esta Oficina Nacional de Empleo Público, que en una primera oportunidad solicitó: "...se informe si la Delegación Regional NOA, creada mediante Resolución INASE N° 130/04, se encuentra comprendida, en los términos del Decreto N° 1102/81, en la estructura orgánica como una Unidad de Nivel Departamento o equivalente, y se detalle cual es el Nivel escalafonario previsto para el cargo de Coordinador Regional de dicha unidad en la estructura.

Sobre este punto, se solicita que se acompañe copia certificada de los actos administrativos que señalen en detalle este último extremo. A lo que nuestra similar de Innovación de Gestión contesta, expresando las siguientes consideraciones, a saber: "...en primer término, cabe decir que la citada Resolución INASE N° 130/04 no contó en el proceso de su aprobación con la intervención de esta Subsecretaría como lo indica la normativa, y que las facultades mencionadas por el Presidente a cargo del Instituto para el dictado de la Resolución no obstan a su obligación legal de girar el proyecto a esta Subsecretaría para que tome la intervención que le competía.

De hecho, por el artículo 1° de la misma se crean no solo la Delegación Regional que nos compete sino otras, en el ámbito del INASE y dependiendo jerárquicamente de una Dirección General de Delegaciones Regionales, unidad que no existe ni formó jamás parte de estructura organizativa alguna perteneciente al organismo que nos ocupa.

Cabe decir que la estructura organizativa vigente para el INASE es la dada para el mismo por Decisión Administrativa N° 489/96, reconocida por Ley N° 25.845 y nunca modificada, y que contempla las siguientes unidades organizativas:

- Dirección de Asuntos Jurídicos
- Dirección de Servicios Administrativos
- Dirección de Certificación y Control
- Dirección de Registros de Variedades
- Dirección de Calidad

Es en el ámbito de la mencionada Dirección de Certificación y control que al agente ... se lo designa transitoriamente en una categoría B - 0.

A tenor de lo expuesto, esta Oficina Nacional informa que no es viable cursar lo requerido por la Oficina Nacional a su cargo..."

Luego la Oficina Nacional de Innovación de Gestión, mediante una nueva intervención, señaló: "...Tal como se manifestó en anterior Dictamen ONIG 105/07 la unidad Delegación Regional NOA y la unidad de la cual depende, Dirección General de Delegaciones Regionales han sido creadas sin la anuencia del Poder Ejecutivo Nacional, tal como lo exige la normativa vigente en la materia (Decreto N° 1545/94), y sin la previa intervención de la unidad facultada para evaluar la correspondencia organizativa de las mismas, materializada en las competencias asignadas a esta Subsecretaría de la Gestión Pública.

De ello deviene la nulidad de todo cuanto emerja de unidades organizativas que no han observado el procedimiento signado por la normativa imperante, teniéndose presente, en este aspecto, el artículo 19 del Decreto N° 357/02 en cuanto al límite y posterior creación de cargos de conducción que componen la estructura de la Administración Pública Nacional.

Más allá de lo expuesto, y en atención al requerimiento formulado puede decirse que en la generalidad de los casos presentados respecto de unidades organizativas para las cuales se prevé la existencia de delegaciones, las mismas revisten generalmente el nivel de jefaturas departamentales, pudiendo revistar los titulares de ellas tanto en los niveles B como C del SINAPA...”

2. Por su parte, respecto al pedido del agente ... en orden al pago como de legítimo abono de las diferencias de haberes generados por el cumplimiento de funciones de mayor jerarquía, es dable señalar las siguientes consideraciones:

En virtud del Decreto N° 101/85 el PODER EJECUTIVO NACIONAL ha delegado en la persona de los Ministros, Secretarios Ministeriales y Secretarios y Jefe de la Casa Militar de la Presidencia de la Nación, la facultad de reconocer los legítimos abonos de sumas adeudadas al personal por diferencias de haberes por el desempeño de cargos superiores.

Asimismo, cabe señalar que el personal permanente debe cumplir servicio efectivo en las funciones propias de su nivel escalafonario de revista (artículo 15 de la Ley N° 25.164 y Dictamen D.N.S.C. N° 793/97). En consecuencia, todo ejercicio de funciones superiores, ajeno a la situación legal de reemplazo, constituye una irregularidad cuyo cese debería ordenarse de inmediato. En virtud de ello, no podrá reconocerse suma alguna originada en una designación que transgreda normas reglamentarias de procedimiento sin indicarse, al mismo tiempo, su definitivo cese, en el caso que tal irregularidad no hubiere finalizado con anterioridad (cfr. Dict. D.N.S.C. Nros. 2584/97 y 2672/97). Este último extremo se encuentra cumplido mediante la emisión del Decreto N° 985/06, por cuyos artículos 1° y 2° se designa con carácter transitorio, en la Dirección de Certificación y Control del INASE al Ingeniero Agrónomo Don ..., en un cargo de Nivel B — Grado 0, con carácter de excepción a lo establecido en el artículo 7° de la Ley N° 26.078, y en el Título III, Capítulo II, del Anexo I del Decreto N° 993/91 (T.O. 1995), quedando sin efecto, en lo particular, la designación, operada mediante la Resolución INASE N° 147/04, del agente ... en las funciones de Coordinador Regional de la Delegación Regional Nordeste Argentino.

En este mismo sentido, es dable destacar que para que proceda el reconocimiento de diferencias remunerativas entre distintos Niveles como de legítimo abono se debe cumplir previamente con el procedimiento previsto en el artículo 1° inciso d) del Decreto N° 101/85, según su similar N° 276/90.

Dicha norma establece en lo oportuno que debe contarse para ello “...con la *previa certificación de los servicios por parte de la autoridad competente del organismo o dependencia donde éstos se hayan prestado, indicando con precisión las fechas entre las cuales se verificó tal desempeño. Asimismo, debe adjuntarse al trámite pertinente un informe suscripto por funcionario de nivel no inferior a Subsecretario o equivalente, que ilustre sobre los antecedentes o motivos que provocaron la transgresión en que se hubiere incurrido. Cuando los reconocimientos se hubiesen originado en el desempeño de funciones superiores no previstas estructuralmente, el área de origen deberá certificar que las funciones efectivamente desempeñadas poseen una jerarquía superior a las del cargo de revista del causante, como así también establecer expresamente el nivel escalafonario que se atribuye a dichas tareas*” (el destacado nos pertenece).

Consecuentemente con las precisiones normativas que anteceden, es dable destacar que, a fs. 22/23, el Presidente del INASE procede a certificar los servicios prestados por el agente ... como Coordinador de la Delegación Regional Nordeste Argentino del INASE desde el día 3 de agosto de 2004 hasta el día 1° de agosto de 2006, realizando funciones de planificación, coordinación, ejecución y control de las actividades conducentes a lograr el cumplimiento de las políticas institucionales establecidas por el INASE y de todas las tareas que más en detalle allí se precisan. Asimismo, la citada autoridad señala que estas funciones excedían el Nivel escalafonario de revista del agente en cuestión, que, a pesar de encontrarse capacitado para su ejercicio, no pudo, en virtud del congelamiento de los cargos vacantes y la falta de sustanciación de los concursos, acceder a un Nivel escalafonario superior, configurándose la presente situación por razones de impostergables necesidades de servicio.

Así las cosas, atento las consideraciones practicadas por nuestra similar de Innovación de Gestión a fs. 58 y 60, y las precisiones normativas efectuadas precedentemente por esta Oficina Nacional, como así también las certificaciones efectuadas por el Presidente del INASE en su intervención de fs. 22/23, se señala que corresponde al organismo de origen arbitrar los medios necesarios a los fines de sanear la Resolución INASE N° 130/04 por la cual se aprobó la creación, entre otras, de la Delegación Regional NOA, toda vez que, como lo señalara la Oficina Nacional de Innovación de Gestión, no contó en el proceso de su aprobación con la intervención de esta Subsecretaría de la Gestión Pública como la normativa lo indica y que, asimismo, la Dirección General de Delegaciones Regionales de la cual dependen las Delegaciones Regionales creadas, no existe ni no formó jamás parte de la estructura organizativa del INASE.

Sin perjuicio de los vicios detectados por la Oficina Nacional de Innovación de Gestión en la emisión de la Resolución INASE N° 130/04, y que deberán ser saneados, según se manifestó precedentemente, esta Oficina Nacional de Empleo Público señala que, a los fines de hacer lugar al reclamo interpuesto por el agente ... en orden al reconocimiento y pago como de legítimo abono de la diferencia de haberes generados por el cumplimiento de funciones de mayor jerarquía, el Presidente del INASE, de conformidad con lo establecido en el artículo 1° inciso d) del Decreto N° 101/85, deberá establecer **expresamente el nivel escalafonario** que se atribuye a las tareas que certifica a fs. 22/23 de estos actuados, y proceder a través de la autoridad competente a reconocer las diferencias salariales entre el Nivel D y Grado de revista más todos los adicionales y suplementos que hubiere percibido y el Nivel superior que corresponda Grado 0 más, en este caso, el Suplemento por Zona que pudiere corresponder (v. fs. 39)

SUBSECRETARÍA DE LA GESTIÓN PÚBLICA

**EXPEDIENTE INASE N° 1626/2006 — INSTITUTO NACIONAL DE SEMILLAS —
MINISTERIO DE ECONOMIA Y PRODUCCION**

DICTAMEN DE LA OFICINA NACIONAL DE EMPLEO PUBLICO N° 2306/07