

INDY FAILEMBOGEN

TEMAS DE
PREVISIÓN
SOCIAL



ERREPAR

ÍNDICE

Dedicatoria	VII
La autora	IX
Presentación de la autora	XI
Prólogo de un especialista en esta materia	XIII
Abreviaturas	XXV
Prólogo ¿Por qué Previsión Social?	XXVII
I. Previsión Social y Seguridad Social	XXVII
II. Diferencias: Derecho a la Seguridad Social y Derecho Laboral	XXIX

CAPÍTULO I PREVISIÓN SOCIAL: PRINCIPIOS Y ELEMENTOS DEL CONCEPTO JUBILATORIO

I. Posible origen de la terminología: previsión social	1
II. La jubilación como derecho. Concepto. Su naturaleza	2
II.1. Garantía constitucional	3
III. Principios esenciales que sustentan la Seguridad Social	3
III.1. Integralidad	3
III.2. Universalidad	3
III.3. Subsidiariedad	4
III.4. Solidaridad	4
III.5. Progresividad	5
III.6. Irrenunciabilidad	5
III.7. Responsabilidad del Estado	6
IV. Elementos que integran el concepto jubilatorio	6
V. Creación de las Cajas Nacionales de Previsión Social. Su devenir	7
V.1. Regímenes y cajas de jubilaciones	7

V.1.1. Disposiciones que integran las leyes	8
V.1.2. Inclusión de los regímenes en normativas generales....	8
V.1.3. Régimen de Unificación Previsional	9
VI. Legislación vigente	10

CAPÍTULO 2

PRINCIPIO DE LEY APLICABLE (PARTE I).

RÉGIMEN COMPETENTE (PARTE II)

PARTE I

PRINCIPIO DE LEY APLICABLE

I. El tema. Concepto general	11
II. Nuestra posición en este trabajo sobre la vigencia de las leyes 18.037 y 10.038	11
II.1. Referencias necesarias	12
III. Ley aplicable.....	12
III.1. Normativa de ley aplicable: leyes 18.037 y 18.038 (trabajador dependiente y autónomo)	12
III.1.1. Personal dependiente	12
III.1.2. Jubilación por incapacidad.....	13
III.2. Régimen aplicable al trabajador autónomo	14
IV. Etapas de vigencia de la ley 24.241	14
IV.1. Conservación de derechos adquiridos a la cesación de servicios.....	15
IV.2. El artículo 161 de la ley 24.241 (versión original). Ultravigencia de normas de las leyes 18.037 y 18.038.....	16
IV.2.1. Aplicación temporal de una norma para el ejercicio de un derecho	16
V. Ausencia del principio de ley aplicable en la ley 24.241 (versión original). Innecesariedad de cesar para percibir la prestación...	17
V.1. Situación del trabajador autónomo.....	18
VI. El principio de ley aplicable a partir de la ley 26.222. Modificación del artículo 161 de la ley 24.241. Su derogación....	19
VI.1. Adopción de pautas de ley aplicable en la ley 26.222.....	20
VII. Circular sobre liquidación de pensiones, ley 26.222.....	21
VIII. Regímenes especiales.....	21
IX. Opción vencida para el ejercicio de un derecho. Antecedente jurisprudencial.....	22

X. Otros supuestos legales con vencimiento de opción	23
XI. Aplicación exclusiva de la norma vigente al producirse el hecho	24

PARTE II

RÉGIMEN COMPETENTE

II. Regulación del régimen competente	26
I.1. Tratamiento de la competencia en las leyes 18.037 y 18.038...	26
II. Tratamiento de la competencia en la ley 24.241	27
II.1. ANSES. Único organismo para la recepción de solicitudes.	27
III. Particularidades normativas: sistema de reciprocidad jubilatoria....	28
IV. Naturaleza jurídica de las normas de reciprocidad previsional..	29
V. Creación del Consejo Federal de Seguridad Social (COFESES)..	31
VI. Adhesión de sistemas provinciales a la ley 24.241	31
VII. Reciprocidad con las cajas profesionales	32
VIII. Ley 25.629: Sistema de reciprocidad. Regulación sin reglamentar ...	33
VIII.1. Aplicaciones de la normativa del sistema de reciprocidad previsional. Situaciones	34
VIII.1.1. Competencia en el Régimen nacional.....	35
IX. Normativa y doctrina.....	36
X. Adhesión a moratorias. Relación con ley aplicable	36

CAPÍTULO 3

PROCEDIMIENTO Y RECURSOS ADMINISTRATIVOS

I. El tema	39
I.1. Normativa dictada para la prueba de servicios dependientes y autónomos.....	40
II. Adopción de normas de la ley 19.549 y el decreto 1.759/1991 en sede previsional	40
III. Plazo concedido para el cumplimiento	41
III.1. Otorgamiento de plazo en la ley 19.549	42
IV. Recurso de reconsideración.....	43
IV.1. Condiciones de su interposición.....	43
V. Pedido de vista del expediente	43
VI. Recurso: ¿revisión o apelación?.....	44
VI.1. Revisión	44
VII. Apelación.....	45
VII.1. Plazo de interposición	46

VII.2. Calidad optativa del recurso	46
VIII. Recurso de error material.....	46
IX. Recursos de la ley 19.549 aplicables en el procedimiento previsional.....	47
IX.1. Aclaratoria	47
IX.2. Denuncia de ilegitimidad.....	47
IX.2.1. Suspensión o interrupción de plazos por presentación de recursos.....	48
X. Oportunidad de alégar previo dictado de resolución.....	48
X.1. Necesidad de dictamen que fundamente la resolución.....	49
XI. Iniciación de la vía ordinaria judicial.....	50

CAPÍTULO 4
PRESCRIPCIÓN ADMINISTRATIVA.
HABERES

I. El tema.....	51
II. Derecho a la percepción de los haberes devengados	52
III. Imprescriptibilidad del derecho a la prestación y prescripción operada al derecho a los haberes	52
IV. Relación de la figura de la prescripción con el principio de la ley aplicable.....	53
V. Normas que regulan la fecha inicial de pago de la prestación ..	53
V.1. Prescripción anual.....	53
V.2. Prescripción bianual.....	54
V.2.1. Modelo legal del legislador	54
VI. Necesidad de cumplimiento de los requisitos.....	55
VI.1. Ratificación legal	56
VII. Errores materiales incurridos por el organismo: plazo de prescripción	56
VII.1. Necesaria legalidad de los actos administrativos.....	56
VIII. Antecedente de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	58
IX. Nuestra experiencia judicial	59
X. Recuperación de haberes por el organismo. Adjudicación de responsabilidad al jubilado.....	60
X.1. Prescripción del derecho a recuperar haberes abonados. Normativa.....	60
X.2. Relación asimétrica entre la misión de abonar haberes y requerir reintegros	61

XII Posibilidad de aplicar el plazo bianual al pedido de reintegro de haberes.....	62
XI.1. Situaciones que dan lugar al pedido de reintegro	63

CAPÍTULO 5
REAPERTURA ADMINISTRATIVA

I. El tema	65
II. Primeros antecedentes.....	65
III. Régimen legal vigente.....	66
III.1. Ofrecimiento de nuevos elementos de prueba.....	66
III.2. Plazo temporal para expedirse.....	67
III.3. Límite legal para la concesión de reaperturas.....	67
III.3.1. Idéntica limitación en la ley 23.570.....	68
IV. Reglamentación de la ley 20.606.....	68
IV.1. Regulación en los casos de jubilaciones o pensiones.....	68
IV.2. Regulación en los casos de jubilación por incapacidad	69
IV.3. Antecedentes judiciales	69
V. Resistencia administrativa a la concesión de la reapertura	70
VI. Imposibilidad de concesión de la reapertura con mera invocación de normativa o jurisprudencia.....	70
VII. Ley posterior que concede el derecho	71
VII.1. Derecho acordado a convivientes	71
VII.2. Derecho acordado a convivientes del mismo sexo	71
VIII. Fecha de pago de la concesión a la reapertura administrativa ...	72
IX. La reapertura administrativa en la ley 24.241.....	74
IX.1. Convalidación de la vigencia de la ley 20.606 en otras disposiciones de la ley 24.241	75
X. Planteos de reapertura administrativa. Servicios autónomos	75
X.1. Operatividad para el pedido de reapertura	76

CAPÍTULO 6
NULIDADES ADMINISTRATIVAS.
COSA JUZGADA ADMINISTRATIVA. REVOCATORIA
DE LA RESOLUCIÓN POR EL ORGANISMO

I. Posibilidades de modificar la calidad de la cosa juzgada administrativa	77
I.1. Quiénes pueden ejercer el acto de modificación de la resolución administrativa	78

II. Cosa juzgada administrativa.....	78
II.1. Adquisición de la entidad de cosa juzgada	78
III. Antecedentes judiciales del tratamiento sobre el derecho de la administración a revocar un beneficio otorgado	79
IV. Proceder del organismo administrativo en actos de nulidad o revocatoria de sus resoluciones. Régimen legal vigente.....	81
IV.1. Requisitos legales para la procedencia de la nulidad administrativa	83
IV.2. Facultades del organismo	84
IV.2.1. Límites judiciales.....	85
IV.3. Actuaciones administrativas arbitrarias	86
V. El instituto de nulidad en la ley de procedimientos administrativos	87
V.1. Nulidades absolutas.....	88
V.1.1. Nulidades relativas	89
V.2. Diferencia entre nulidad y anulabilidad	89

CAPÍTULO 7

DERECHO DE CONVIVIENTES AL BENEFICIO DE PENSIÓN

I. Terminología adoptada	91
I.1. Aceptación del término convivencia en el contexto de la unión concubinaria o matrimonio de hecho	91
I.2. Valoración social de la unión concubinaria	92
II. El tratamiento legal en gobiernos autoritarios	93
III. Legislaciones que reconocían el vínculo concubinario	94
IV. Antecedentes judiciales que otorgaron el derecho a pensión a quienes conformaron un matrimonio de hecho.....	95
IV.1. Anulación del reconocimiento del caso "Lobos"	95
V. Primeras intervenciones legales de un gobierno democrático. Ley 23.226	96
V.1. Ampliación retroactiva del derecho a la pensión.....	96
V.2. Incorporación del matrimonio de hecho a regímenes vigentes. Modificaciones legales.....	96
V.3. Necesaria interpretación de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	97
V.3.1. El tema en las normas civiles	98
V.4. Condicionamiento legal ante un derecho adquirido.....	98
V.5. Intervención de la Corte Suprema de Justicia de la Nación. Fallos sobre el alcance del artículo 6 de la ley 23.570	99

III. Requisitos legales para el otorgamiento de la pensión de convivientes	100
VI.1. Condición sobre el estado civil del causante para la procedencia de la pensión de convivientes.....	101
VI.2. Plazo de convivencia: con o sin descendencia	102
VI.2.1. Algunas observaciones sobre filiación en normas civiles	102
VI.3. La convivencia debe acreditarse inmediately anterior al fallecimiento. Aceptación del término "inmediately"	103
VI.4. Condición inoperante para la procedencia del beneficio... ..	104
VII. Derecho a pensión de convivientes y cónyuges: diferencia legal..	106
VII.1. Desconocimiento de la realidad.....	106
VII.1.1. Equiparación con normativa anterior modificada por irrazonable	107
VII.2. La Corte Suprema de Justicia de la Nación en un fallo equidistante	107
VII.2.1. Voto de los Dres. Highton de Nolasco y Zaffaroni	108
VII.2.2. Voto de la Dra. Argibay. Falta de potestad administrativa para declarar la nulidad del matrimonio	109
VIII. Derecho del hombre conviviente a la pensión.....	109
IX. Procedimiento para la acreditación de la convivencia.....	110
IX.1. Situaciones de convivencia en precariedad económica.....	111
X. Uniones convivenciales en el Código Civil modificado	111
X.1. Definición de "unión convivencial"	112

CAPÍTULO 8

DERECHO A PENSIÓN DE CÓNYUGES

I. Presentación del tema	115
I.1. Derecho de pensión al viudo.....	115
II. Prelación de beneficiarios o concurrencia con derecho a la prestación	116
II.1. Requisitos legales	116
III. La necesidad del causahabiente cónyuge de acreditar inocencia en la separación o divorcio	117
III.1. Referencias doctrinarias y legales del derecho a pensión de cónyuges separados o divorciados.....	118
III.2. Objeciones a la vigencia de la ley 17.562.....	120
III.2.1. La ley 17.562 se encuentra derogada por la ley 24.241	120
III.2.1.1. Su carácter complementario	120

III.2.1.2. Su tácita derogación	121
IV. Pautas judiciales que desestiman la adjudicación de culpa a los causahabientes.....	121
IV.1. Adhesión administrativa a la doctrina judicial	122
V. Previsión de alimentos en el Código Civil	123
V.1. La inocencia del cónyuge como justificativo de la dación de alimentos	124
VI. Antecedente judicial: derecho de la cónyuge divorciada a ser titular o compartir la pensión	125
VI.1. Dictamen de la Procuración del Tesoro de la Nación	126
VII. Porcentaje adjudicado a cada beneficiario.....	126

CAPÍTULO 9

ACUMULACIÓN DE PRESTACIONES

PARTE 1

I. Acumulación de pensiones. Etapas legales	129
I.1. Impedimentos a la doble percepción de pensiones. Normas restrictivas	130
II. Aporte jurisprudencial	131
III. Reglamentaciones administrativas	133
IV. Acumulación de jubilaciones	135
IV.1. Suspensión del principio de jubilación única	135
IV.2. Servicios prestados en otros regímenes.....	135
IV.3. Acumulación de beneficios originados por distintos titulares	136
IV.4. Derecho de los hijos a percibir doble pensión de sus progenitores	137
V. Ausencia en la ley 24.241 de regulación expresa en acumulación de prestaciones.....	138
VI. Fijación de montos de topes máximos de haberes. Cronología legal y administrativa.....	139
VI.1. Normativa de topes máximos (única percepción o acumulación de haberes)	140
VI.1.1. Unificación de topes.....	140
VI.1.2. Leyes especiales sin topes máximos	143

PARTE 2. COMPATIBILIDAD ENTRE PERCEPCIÓN DE BENEFICIO Y PRESTAR ACTIVIDAD LABORAL

El tema	144
I.1. Período anterior a la ley 24.241	144
I.2. Período de vigencia de la ley 24.241 hasta la fecha.....	144
Incompatibilidad del jubilado por incapacidad de continuar o reinsertarse en relación de dependencia.....	145
II.1. Incompatibilidad legal de desempeñarse en tareas riesgosas o insalubres de trabajadores que se jubilaron en regímenes especiales	146
II.1.1. Incopatibilidad de percibir la prestación de edad avanzada y pensión.....	146
II.2. Compatibilidad del personal docente universitario a continuar o reingresar a la actividad	147
II.2.1. Compatibilidad del docente de dedicación exclusiva con tareas de investigación.....	148
II.3. Compatibilidad del personal docente secundario a continuar o reingresar a la actividad.....	149
III. Negación a reajuste por servicios posteriores a la adquisición del estatus de jubilado.....	150
IV. Incompatibilidad entre desempeñar cargos públicos y percibir jubilación.....	151
IV.1. Compatibilidad legal del jubilado y la prestación en tareas autónomas.....	151
IV.2. Tratamiento diferenciado entre jubilados de las leyes 18.037 y 24.241	151

CAPÍTULO 10

PRINCIPIOS DOCTRINARIOS Y JURISPRUDENCIALES EN PREVISIÓN SOCIAL

I. Normativas de organización de la etapa judicial	153
I.1. Tratados internacionales reconocidos en la Constitución Nacional relacionados con la Seguridad Social	154
I.2. Doctrinas jurisprudenciales relevantes.....	154
II. Principios generales	155
III. Principio de razonabilidad.....	155

IV. Principio de irrenunciabilidad de los beneficios	157
V. Reducción de los haberes previsionales	157
VI. Aspectos firmes de una sentencia	158
VII. Reingreso a la actividad de jubilados incapacitados	158
VIII. Aplicación de una ley actual a una situación definida en una ley anterior. Derecho adquirido	160
IX. Proceso judicial: invocación tardía de un derecho	160
X. Potestad del legislador condicionada	161

BIBLIOGRAFÍA CONSULTADA

Bibliografía.....	163
Referencias normativas.....	164
Leyes.....	164
Decretos	166
Resoluciones ministeriales.....	166
Resoluciones administrativas.....	167