

REVISTA DE DERECHO Y CIENCIAS SOCIALES

AÑO XXX ABRIL - JUNIO DE 1962 — Nº 120

DIRECTOR: ORLANDO TAPIA SUAREZ

CONSEJO CONSULTIVO:

HUMBERTO ENRIQUEZ FRÖDDEN

HUMBERTO TORRES RAMIREZ

JUAN BIANCHI BIANCHI

QUINTILIANO MONSALVE JARA

MARIO CERDA MEDINA

LUIS HERRERA REYES

ESCUELA TIPOGRAFICA SALESIANA — CONCEPCION (CHILE)

CORTE DE APELACIONES DE CONCEPCION

CARLOS ROBERTO URRU JOFRE

RECLAMACION EN CONTRA DE UNA RESOLUCION DICTADA POR EL ALCALDE DE TOME

Formación de terna.

**MUNICIPALIDADES — LEY DE MUNICIPALIDADES — EMPLEADOS
MUNICIPALES — ESTATUTO DE LOS EMPLEADOS MUNICIPALES —
JEFES DE OFICINAS — ALCALDE — PROPUESTA — TERNA — FOR-
MACION DE TERNA — MERITOS — ANTIGÜEDAD — REGLAMENTO
DEL ESTATUTO DE LOS EMPLEADOS MUNICIPALES — EMPLEADOS
DE LA MISMA MUNICIPALIDAD — EMPLEADOS DE MUNICIPALIDA-
DES DE LA MISMA PROVINCIA — FORMACION LIBRE DE TERNAS —
ESPIRITU DEL LEGISLADOR — SECRETARIO MUNICIPAL — FALTA
DE Oponentes idoneos — TERNA LIBRE — ARBITRARIEDAD EN
LA FORMACION DE TERNA — NULIDAD DE TERNAS**

DOCTRINA.—El artículo 8º de la Ley sobre Estatuto de los Empleados Municipales, establece que las Municipalidades deberán nombrar a los Jefes de Oficinas a propuesta en terna del Alcalde, y los artículos 9, 10 y 11 de la misma ley estatuyen que las ternas se formarán con el personal de empleados, de la misma Municipalidad, que pertenezcan a los dos grados inmediatamente inferiores a aquel que se trata de proveer, debiendo figurar en ellas dos

empleados por mérito y uno por razón de antigüedad, sancionándose con la nulidad aquella terna en no se haya cumplido dicho requisito y debiendo cumplirse, además con las disposiciones del Reglamento respectivo.

Sólo a falta de empleados de la misma Municipalidad que reúnan los requisitos señalados anteriormente, se procederá a formar o completar una terna con empleados de las otras Mu-

nicipalidades de la misma provincia.

De acuerdo con lo prevenido por el artículo 30 del Reglamento del Estatuto de los Empleados Municipales de la República, en su inciso quinto, si aplicadas las reglas de los artículos 9, 10 y 11 del Estatuto no fuere posible aún formar o integrar una terna, ésta se formará libremente y sólo en este caso podrán figurar en ella empleados de la misma Municipalidad o de cualquiera otra.

De las disposiciones legales ya aludidas se desprende claramente que el espíritu del legislador ha sido el de no excluir, en ninguno de los casos contemplados por ellas, al oponente que reúna los requisitos necesarios para figurar en terna, puesto que emplea las palabras "formarse o completarse" y "formar e integrar", y completar e integrar significa incluir en la terna a otros empleados en los lugares que no pueden ser llenados por falta de oponentes idóneos.

En consecuencia, es nula la terna formada por el Alcalde de una Municipalidad para proveer el cargo de Secretario Municipal, si no se incluye en dicha terna a un oponente que desempeña en otra Municipalidad

de la misma provincia un cargo análogo al que se trata de llevar y que reúne los requisitos establecidos por la ley, ya que al hablar el artículo 30 del Reglamento del Estatuto de los Empleados Municipales de "terna libre" no quiere significar que el Alcalde, arbitrariamente, desconocerá los derechos que otros funcionarios tienen para que se les considere al confeccionar la respectiva terna.

Sentencia de la Ilustrísima Corte

Concepción, trece de Abril de mil novecientos sesenta y dos.

Vistos:

A fojas 4 don Carlos Roberto Urra Jofré, Secretario Municipal de Penco, domiciliado en esa comuna, calle Maipú 330, presenta una reclamación en contra de la formación de terna, para Secretario Municipal y de la Alcaldía de Tomé, efectuada por el señor Alcalde don Carlos Roa Romero. Fundamenta su reclamación en el hecho de haber sido excluido de dicha terna, a pesar de tener derecho preferente para figurar en ella. Expresa que es Secretario de la Municipalidad

RECLAMACION CONTRA DECRETO ALCALDICIO

85

de Penco desde hace 15 años, calificado en lista 1, ocupando el 2º grado dentro del escalafón respectivo, por lo que de conformidad con la ley y el competente reglamento, tenía derecho a ser incluido en la terna reclamada, de la cual fue excluido porque sólo se había presentado él al concurso, al resolver el Alcalde que procedía confeccionar una terna libre sin sujeción al escalafón. Agrega que ello consta en los oficios Nos. 229 y 247 de 8 y 24 de Junio de 1961, cuyas copias acompaña, por los cuales se le comunica la formación de la terna y el rechazo de su reclamación.

Solicitado el informe correspondiente a fojas 6, responde el Alcalde de Tomé, manifestando que el cargo a llenar es el de Jefe de Oficina, y que según la ley, para llenar la vacante debe preferirse a los funcionarios de la misma Municipalidad y si no los hubiere, los de las otras Municipalidades de la Provincia, siempre dentro de los dos grados inferiores. Que al concurso reclamado no se presentaron interesados suficientes para formar la respectiva terna, por lo que él procedió a formarla libremente, de conformidad a la autorización que le confiere el artículo 30 inciso 5º

del Estatuto de los Empleados Municipales.

Finalmente dice que al tercer llamado a concurso se presentaron seis interesados y que dentro de ellos formó la terna reclamada.

Se agregaron a los autos los documentos respectivos y a fojas 21 el señor Fiscal es de opinión que la reclamación debe ser acogida.

No se presentaron abogados en la vista de la causa.

Con lo relacionado y considerando:

1º—Que el artículo 8º de la Ley sobre el Estatuto de los Empleados Municipales, establece que las Municipalidades deberán nombrar a los Jefes de Oficinas, a propuesta en terna del Alcalde;

2º—Que los artículos 9, 10 y 11 de la citada ley estatuyen que las ternas se formarán con el personal de empleados, de la misma Municipalidad, que pertenezcan a los dos grados inmediatamente inferiores a aquél que se trata de proveer, debiendo figurar en ella dos por mérito y uno por razón de antigüedad; sin este requisito —agrega— la terna será nula, de

biendo, además, cumplirse con las disposiciones del Reglamento respectivo:

3°—Que a falta de empleados de la misma Municipalidad que reúnan los requisitos señalados anteriormente, se procederá a formar o **completar** la terna con empleados de las Municipalidades de la misma provincia, de conformidad con lo prevenido en los artículos enumerados en el motivo anterior;

4°—Que por su parte el artículo 30 del Reglamento del Estatuto de los Empleados Municipales de la República, en su inciso 5°, establece que si aplicadas las reglas anteriores no fuere aún posible formar o **integrar** la terna, ésta se formará libremente y podrán, sólo en este caso, figurar en ella empleados de la misma Municipalidad o de cualquiera otra;

5°—Que es algo no discutido por las partes que el reclamante Carlos Roberto Urrea Jofré, desempeña el cargo de Secretario Municipal y de la Alcaldía de Penco, con la calidad de Jefe de Oficina y que tiene, en consecuencia, derecho a oponerse al concurso abierto por la Municipalidad de Tomé, ya

que no lo perjudica ninguna inhabilidad para ello;

6°—Que igualmente están de acuerdo las partes en que a los dos primeros concursos, abiertos por la Alcaldía de Tomé, sólo se presentó como interesado el mencionado Urrea, por lo que el Alcalde procedió a prorrogarlo a fin de dar cabida a lo dispuesto en el inciso 5° del artículo 30 del Estatuto de los Empleados Municipales;

7°—Que en este evento el Alcalde de Tomé formó la terna reclamada con los Secretarios de San Rosendo y Collipulli y un funcionario de la Municipalidad de Concepción, dejando fuera de ella a Carlos Roberto Urrea Jofré;

8°—Que, como se ha visto, la ley de los Empleados Municipales, se coloca en el caso de que dentro de la Municipalidad donde se trata de llenar el cargo vacante, no hubieren empleados que figuren en los dos grados inmediatamente inferiores de aquél que se trata de proveer y dispone que la terna deberá formarse o **completarse** con empleados de las otras Municipalidades de la Provincia;

RECLAMACION CONTRA DECRETO ALCALDICIO

87

9°—Que, asimismo, el Reglamento respectivo, al resolver el caso en que no hubieren empleados de la misma Municipalidad, o de la Provincia, en número suficiente con los requisitos necesarios, dispone que el Alcalde podrá formar o **integrar** la terna libremente con otros empleados de la misma Municipalidad o de cualquiera otra;

10°—Que de dichas disposiciones legales se desprende claramente, que el espíritu del legislador no ha sido el de excluir en ninguno de los casos analizados al oponente que reúna los requisitos necesarios para figurar en terna, puesto que emplea las palabras "formarse o completarse", "formar o integrar", y completar e integrar significa simplemente incluir en la terna a otros empleados en los lugares que no pueden ser llenados por falta de oponentes idóneos;

11°—Que de todo lo expuesto, como lo señala el Ministerio Público a fojas 21, "resalta en el acto la anormalidad de que, habiéndose presentado un funcionario de un cargo análogo al que se trata de proveer, no se le hubiere incluido en terna, "pues al hablar el artículo 30 de la "terna libre" no quiere

significar que el Alcalde, arbitrariamente, desconocerá los derechos que otros funcionarios tienen para que se les considere al confeccionar la terna";

12°—Que, en consecuencia, la terna de que se trata no fue formada con arreglo a derecho, y cumpliendo la reclamación de fojas 4 con todos los requisitos legales, ella debe ser acogida.

Por estas consideraciones, lo dictaminado por el Ministerio Público a fojas 21, lo dispuestos en los artículos 115 de la Ley N° 11.860; 8, 9, 10, 11, 12, y 13 de la Ley N° 11.649 y 30 del Reglamento N° 3.752, publicado en el Diario Oficial del día 31 de Octubre de 1956, se acoge, con costas, la reclamación interpuesta por don Carlos Roberto Urrea Jofré en contra de la resolución Alcaldicia que confeccionó la terna a que se refiere el oficio N° 204-1 de 23 de Mayo de 1961, que rola a fojas 17, y se declara que ella es nula, debiendo formarse nueva terna por el Alcalde de Tomé, en la que debe incluirse a don Carlos Roberto Urrea Jofré, Secretario Municipal y de la Alcaldía de Penco.

Anótese.

Publíquese.

Roncagliolo Dosque. — T. Chávez Ch.

Redacción del Ministro señor Roncagliolo.

Dictada por los señores Ministros en propiedad de la Ilustrísima Corte, don Enrique Broghamer Albornoz, don Héctor Roncagliolo Dosque y don Tomás Chávez Chávez —Edilio Romero Gutiérrez, Secretario Subrogante.

Agréguese el impuesto antes de notificar.

E. Broghamer A. — Héctor