



GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

GOBERNACION



RESOLUCION EJECUTIVA REGIONAL N° 689 -2015-GR.APURIMAC/GR.

Abancay, 26 AGO. 2015

VISTO:

La petición de silencio administrativo negativo presentado por Walter Rivas Vergara y demás antecedentes que se acompañan;

CONSIDERANDO:

Que, conforme se advierte del petitorio del recurrente **Walter Rivas Vergara** con DNI N° 40842704, quién en uso del derecho de petición consagrado por la Constitución Política del Perú a través del SIGE N° 7815 de fecha 11 de mayo del 2015, deduce Silencio Administrativo Negativo, por no haberse pronunciado hasta la actualidad respecto a su solicitud de desnaturalización del contrato de servicios y haber ingresado a laborar a la entidad a partir del 01 de octubre del 2009, debiendo declararse por ese hecho la existencia de vínculo laboral a plazo indeterminado, petición que según manifiesta el interesado había sido invocado todavía en fecha 03 de diciembre del 2014;

Que, de conformidad a los numerales 3 y 4 del Artículo 188 de la Ley N° 27444 del Procedimiento Administrativo General, el Silencio Administrativo Negativo tiene por objeto habilitar al administrado la interposición de los recursos administrativos y acciones judiciales pertinentes. Aun cuando opere el silencio administrativo negativo, la administración mantiene la obligación de resolver, bajo responsabilidad, hasta que se le notifique que el asunto ha sido sometido a conocimiento de una autoridad jurisdiccional o el administrado haya hecho uso de los recursos administrativos respectivos;

Que, asimismo la Ley N° 29060 de Silencio Administrativo **vigente del 08-01-2008** ofrece nueva regulación de los casos a los que se aplica el Silencio Administrativo Positivo y **el Silencio Administrativo Negativo**, pero no reúne sus efectos, la Primera Disposición Transitoria, Complementaria y Final, de la citada Ley, establece **excepcionalmente el Silencio Administrativo Negativo será aplicable en aquellos casos en los que se afecte significativamente el interés público**, incidiendo en la salud, el medio ambiente, los recursos naturales, la seguridad ciudadana el sistema financiero y de seguros, mercado de valores, la defensa comercial, la defensa nacional y el patrimonio histórico cultural de la nación, en aquellos procedimientos trilaterales de los que generen obligación de dar o hacer de Estado entre otros. **Siendo el Silencio Administrativo Negativo de carácter excepcional a partir de la presente Ley**, la regla general para los procedimientos de evaluación previa es el Silencio Administrativo Positivo, por tanto el Silencio Administrativo Negativo debe estar justificado debidamente, pero no es una justificación por materias, sino únicamente cuando el procedimiento afecte significativamente el interés público. **Habiéndose derogado mediante la Ley N° 29060, los Artículos 33 y 34 de la Ley N° 27444 del Procedimiento** Administrativo General, no surte por lo tanto sus efectos a partir de la vigencia de la misma;

Que, el artículo 28 del Decreto Supremo N° 005-90-PCM, Reglamento de la Ley de Bases de la Carrera Administrativa y Remuneraciones del Sector Público, establece que el ingreso a la Administración Pública en la condición de servidor de carrera o servidor contratado para labores de naturaleza permanente se efectúa obligatoriamente mediante concurso, precepto concordante con el artículo 30 de la acotada norma legal, que determina, el concurso de ingreso a la Administración Pública comprende las fases de convocatoria y selección de personal;



Que, igualmente el artículo 38 de la acotada norma precisa, las entidades de la Administración Pública sólo podrán contratar personal para realizar funciones de carácter temporal o accidental. Dicha contratación se efectuará para el desempeño de: a) Trabajo para obra o actividad determinada, b) Labores en proyectos de inversión y proyectos especiales, cualquiera sea su duración, y c) Labores de reemplazo de personal permanente impedido de prestar servicios siempre y cuando sea de duración determinada. Esta forma de contratación no requiere necesariamente de concurso y la relación contractual concluye al término del mismo. Los servicios prestados en esta condición no generan derecho de ninguna clase para efectos de la carrera administrativa;

Que, por su parte el Tribunal Constitucional a través de la Sentencia, (Expediente N° 05057-2013-PA/TC), publicado el 05-06-2015, a través del cual se ha determinado que las demandas de amparo que tengan como pretensión la incorporación en el empleo serán declaradas improcedentes, si es que no existe un concurso de méritos para una plaza presupuestada y vacante de duración indeterminada. En el caso que motivó el mencionado precedente vinculante la ex trabajadora **Rosalía Huatuco Huatuco** inició un proceso de amparo solicitando su reincorporación a su puesto de secretaria judicial en la Corte Superior de Justicia de Junín, al haber culminado el plazo de su contrato de trabajo sujeto a modalidad de obra determinada o servicio específico, sin que se haya procedido con su renovación, luego de declararse improcedente la demanda por considerar que si existió una contratación temporal válida. **El Tribunal Constitucional estableció como precedente vinculante lo siguiente:** **1)** El ingreso a la administración pública mediante un contrato a plazo indeterminado exige necesariamente un previo concurso público de méritos para una plaza presupuestada y vacante de duración indeterminada. Por ello, si el demandante que reclama su reposición no ingresó mediante concurso público de méritos, su demanda de amparo será declarada improcedente. **2)** Los funcionarios que hayan procedido con una contratación de personal inadecuada que devenga en la desnaturalización de contratos temporales (laborales o civiles), tendrán responsabilidad funcional y administrativa, la que deberá ser sancionada por la entidad pública correspondiente, y **3)** En el caso que exista un supuesto de desnaturalización de contrato temporal (laboral o civil) y el demandante no pueda ser repuesto por no haber ingresado por concurso público de méritos para una plaza presupuestada y vacante de duración indeterminada, el juez constitucional derivará el proceso a la vía laboral ordinaria para que la parte demandante pueda solicitar la indemnización por despido arbitrario correspondiente;

Que, mediante Ley N° 30305, se Reforman los Artículos 191, 194 y 203 de la Constitución Política del Perú vigente sobre denominación y no reelección inmediata de autoridades de los Gobiernos Regionales y de los Alcaldes;

Que, de conformidad al Artículo 41 de la Ley N° 27867 Orgánica de Gobiernos Regionales, las resoluciones regionales norman asuntos de carácter administrativo. Se expiden en segunda y última instancia administrativa;

Que, del estudio de autos se advierte, si bien el interesado en uso del derecho de petición que le asiste ha invocado primero su pretensión de desnaturalización de contrato y se declare la existencia de vínculo laboral a plazo determinado y luego peticiona silencio administrativo negativo sobre el caso, sin embargo a más de no haberse aparejado a sus petitorios pruebas suficientes que avalen lo manifestado por el administrado, y tal como se tiene del Informe Técnico N° 25-2014-GRAP/07.1/OF.RR.HH/A.MBA, del 11-12-2014 y Opinión Legal N° 252-2015-GR.APURIMAC/08/DRAJ, su fecha 29 de abril del 2015, remitido por la Oficina de Recursos Humanos mediante Informe N° 427-2015-GRAP/07.01/OFIC. RR.HH, indican que los contratos suscritos entre el recurrente y la Entidad durante el período comprendido entre el año 2009 al 31 de octubre del año 2014, **el recurrente laboró en la Entidad cuatro (04) años 11 meses y 16 días en forma interrumpida o**



discontinuo, y no cinco años que refiere el recurrente en su escrito, asimismo la pretensión de dicho administrado sobre desnaturalización de sus contratos de locación de servicios y/o contratos de trabajo de carácter temporal a efectos de ser considerados como contratos de trabajo a plazo indeterminado bajo el régimen laboral del Decreto Legislativo N° 276 y su Reglamento aprobado por Decreto Supremo N° 005-90-PCM, así como el Artículo 1° del Decreto Ley N° 24041, no tienen sustento legal por cuanto para el ingreso a la carrera administrativa establecida en el Decreto Legislativo N° 276, no están comprendidos los servidores públicos contratados, su ingreso no fue por concurso público de méritos, sino su labor en la entidad fue como contratado para desempeñar labores en Proyectos de Inversión y de duración determinada, conforme establece el Inciso 2) del Artículo 2° del Decreto Ley N° 24041, asimismo el administrado en mención desde el inicio de su labor hasta que concluya su labor en la entidad, tenía la condición de contratado y sus labores que desempeñó fueron de carácter temporal, tal como se tiene establecido en los contratos suscritos con la entidad, siendo además para la contratación de personal para cubrir plazas de naturaleza permanente tiene que haber sido por Concurso Público previsto por Ley, que en de caso de autos no se produjo en ningún momento. Por su parte en casos similares el Tribunal Constitucional a través de la Sentencia, (Expediente N° 05057-2013-PA/TC), ha determinado que las demandas de amparo que tengan como pretensión la incorporación en el empleo serán declaradas improcedentes, si es que no existe un concurso de méritos para una plaza presupuestada y vacante de duración indeterminada. Siendo ello así ambas pretensiones del recurrente deben ser desestimadas por no corresponder;

Estando a la Opinión Legal N° 422-2015-GRAP/08/DRAJ/ABOG.JGR, del 03 de agosto del 2015;

En uso de las atribuciones conferidas por la Ley N° 27783, Ley N° 27867 Ley Orgánica de Gobiernos Regionales, sus modificatorias, Ley N° 30305 en cuanto a la denominación de Gobernadores Regionales, Credencial del Jurado Nacional de Elecciones del 22-12-2014 y Resolución N° 0084-2015-JNE, de fecha 30 de marzo del 2015;

SE RESUELVE:

ARTICULO PRIMERO.- DECLARAR, IMPROCEDENTE la petición del Silencio Administrativo Negativo, invocado por el señor **Walter Rivas Vergara**, respecto a su solicitud de desnaturalización del contrato de servicios suscritos con la entidad. Por los fundamentos expuestos en la parte considerativa de la presente resolución **NO HA LUGAR** administrativamente dicha pretensión.

ARTICULO SEGUNDO.- TRANSCRIBIR, la presente resolución al interesado y sistemas administrativos que corresponda del Gobierno Regional de Apurímac, para su conocimiento y fines de Ley.

REGISTRESE Y COMUNIQUESE



Mag. Wilber Fernando Venegas Torres
GOBERNADOR
GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

WFVT/GR.GRAP.
AHZB/DRAJ.

