



# GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

## GERENCIA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL



RESOLUCION GERENCIAL REGIONAL N° 013 -2018-GR.APURIMAC/GRDS

Abancay, 16 MAR. 2018

### VISTOS:

El escrito de fecha 01 de marzo de 2018, presentado por doña Gumercinda Aiquipa Herrera, quien absuelve el traslado corrido sobre el procedimiento de nulidad de oficio de las Resoluciones Directorales N° 1095 y 1096-2016-DREA, entre otras, iniciado a solicitud de la Dirección Regional de Educación Apurímac a través de Resolución Gerencial Regional N° 003-2017-GR.APURIMAC/GRDS, de fecha 23 de noviembre de 2017; y, el Informe N° 294-2018-GRAP/DRAJ, de fecha 02 de marzo de 2018, emitido por la Dirección Regional de Asesoría Jurídica.

### CONSIDERANDO:

Que, el artículo 191° de la Constitución Política del Perú, señala que: "Los Gobiernos Regionales, gozan de autonomía política, económica y administrativa en asuntos de su competencia", norma constitucional concordante con los artículos 2° y 4° de la ley Orgánica de los Gobiernos Regionales - Ley N° 27867, y sus modificatorias, que establece: "Los Gobiernos Regionales emanan de la voluntad popular. Son personas jurídicas de derecho público, con autonomía política, económica y administrativa en asuntos de su competencia, cuya finalidad esencial es fomentar el desarrollo regional integral sostenible, promoviendo la inversión pública y privada y el empleo y garantizar el ejercicio pleno de los derechos y la igualdad de oportunidades de sus habitantes, de acuerdo con los planes y programas nacionales, regionales y locales de desarrollo";

Que, el artículo 2°, inciso 2, de la Constitución Política del Perú consagra el derecho a la igualdad de toda persona. En consecuencia, nadie puede ser discriminado por motivo de origen, raza, sexo, idioma, religión, opinión, condición económica o de cualquiera otra índole.

Que, el artículo 103° de la Constitución Política del Perú señala que la Ley, desde su entrada en vigencia, se aplica a las consecuencias de las relaciones y situaciones jurídicas existentes y no tiene fuerza ni efectos retroactivos; salvo, en ambos supuestos, en materia penal cuando favorece al reo;

Que, el numeral 1.3 del Artículo IV del Título Preliminar del Texto Único Ordenado de la Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 006-2017-JUS, recoge el *principio de impulso de oficio*, por el cual las autoridades deben dirigir e impulsar de oficio el procedimiento y ordenar la realización o práctica de los actos que resulten convenientes para el esclarecimiento y resolución de las cuestiones necesarias. En concordancia, el artículo 154° del mismo cuerpo normativo señala que *"La autoridad competente, aun sin pedido de parte, debe promover toda actuación que fuese necesaria para su tramitación, superar cualquier obstáculo que se oponga a la regular tramitación del procedimiento, determinar la norma aplicable al caso aun cuando no haya sido invocada o fuere errónea la cita legal, así como evitar el entorpecimiento o demora a causa de diligencias innecesarias o meramente formales, adoptando las medidas oportunas para eliminar cualquier irregularidad producida"*;

Que, mediante Resolución Gerencial Regional N° 003-2017-GR.APURIMAC/GRDS, de fecha 23 de noviembre de 2017, se resolvió **INICIAR EL PROCEDIMIENTO DE NULIDAD DE OFICIO** de un total de 61 Resoluciones Directorales Regionales emitidas por la Dirección Regional de Educación Apurímac, entre las cuales se encuentran la Resolución Directoral Regional N° 1095-2016-DREA, de fecha 27 de octubre de 2016, que resuelve otorgar en favor de doña Gumercinda Aiquipa Herrera, subsidio por luto y gastos de sepelio a razón de dos (02) Remuneraciones Totales Mensuales por concepto de gastos de sepelio y tres (03) Remuneraciones Totales Mensuales por concepto de subsidio por luto, por el fallecimiento de quien en vida fue Celso León Gamarra, ex profesor cesante; y la Resolución Directoral Regional N° 1096-2016-DREA, de la misma fecha que resuelve otorgar en favor de Gumercinda Aiquipa Herrera dos (02) remuneraciones totales mensuales por concepto de subsidio por luto en razón del fallecimiento de su cónyuge.

Que, con fecha 01 de marzo de 2018, Gumercinda Aiquipa Herrera presenta el descargo respectivo a la Resolución Gerencial Regional N° 003-2017-GR.APURIMAC/GRDS, solicitando se declare infundada la nulidad solicitada por la Dirección Regional de Educación Apurímac en contra de las Resoluciones Directorales Regionales N° 1095 y 1096-2016-DREA, ambas de fecha 27 de octubre de 2016 y se confirme estas en todos sus extremos, indicando textualmente lo siguiente: *"(...) la RESOLUCIÓN DE SALA PLENA N° 001-2011-SERVIR/TSC de fecha 14 de junio del 2011, proladada por el Tribunal del Servicio Civil, todavía en el año 2011 (...) dispuesto se utilice como precedente de observancia obligatoria que los cálculos para el pago de subsidio por luto y gastos de sepelio por fallecimiento de familiar directo -que es mi caso- DEBE SER CALCULADA EN BASE A LA REMUNERACIÓN TOTAL (...)" (sic); asimismo sostiene que: "(...)"*





# GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

## GERENCIA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL



es necesario señalar que los criterios interpretativos del Tribunal Constitucional en su calidad de supremo intérprete de la Constitución, no solo están destinadas orientar el ejercicio de la función administrativa o jurisdiccional, sino que vinculan tanto a los poderes públicos como a los particulares; entonces debemos entender que todos los operadores jurídicos ESTÁN OBLIGADOS A RESOLVER TENIENDO EN CUENTA LA RAZÓN SUFICIENTE (RATIO DECIDENDI), que tuvo en cuenta el citado Tribunal Constitucional para argumentar sus decisiones, siempre, finalmente agrega que: "(...) la Ley N° 29944 de Reforma Magisterial en su artículo N° 62° establece el derecho a recibir un subsidio por sepelio y luto; norma positiva que hace referencia la Oficina de Asesoría Legal de la Dirección Regional de Educación de Apurímac en su Opinión Legal N° 443-2017-ME-GRA-DREA-OAJ en el numeral II Análisis Jurídico-Legal; en concordancia a lo precedentemente expuesto, a criterio de esta parte NO ES APLICABLE A MI CASO por cuanto se trata de una norma jurídica que ha sido aprobada i publicada con posterioridad a mi derecho solicitado.";

Que, en ese sentido, para resolver la solicitud de nulidad de oficio presentada por la Dirección Regional de Educación Apurímac, se debe tener presente la posición de esta entidad, es decir, que, dichas resoluciones habrían sido emitidas sin observar lo dispuesto por el Decreto Supremo N° 309-2013-EF, Decreto Supremo que establece el Monto Único del Subsidio por Luto y Sepelio a otorgarse a los profesores comprendidos en la Carrera Pública Magisterial a la que se refiere la Ley N° 29944, Ley de Reforma Magisterial;

Que, el Decreto Supremo N° 309-2013-EF, publicado el 14 de diciembre de 2013 en el Diario Oficial El Peruano, señala en su artículo 1: "Fijese en TRES MIL Y 00/100 NUEVOS SOLES (S/. 3 000.00) el monto único del Subsidio por Luto y Sepelio al que se refiere el artículo 62 de la Ley N° 29944, Ley de Reforma Magisterial"; asimismo, establece en su artículo 3° el alcance de dicho subsidio, señalando que: "El monto único del Subsidio por Luto y Sepelio a que se refiere el artículo 1 del presente Decreto Supremo, se otorga a petición de parte y corresponde ser otorgado a los profesores nombrados comprendidos en la Carrera Pública Magisterial regulada por la Ley N° 29944, Ley de Reforma Magisterial, y siempre que el fallecimiento del profesor, su cónyuge o conviviente reconocido judicialmente, padres o hijos, haya ocurrido antes de la extinción de su vínculo laboral. Asimismo, la acción por el referido subsidio prescribe en el plazo señalado en la Ley N° 27321, Ley que establece nuevo plazo de prescripción de las acciones derivadas de la relación laboral";

Que, además, la Dirección Regional de Educación Apurímac hace cita del Informe N° 1778-2013-MINEDU/SG-PAJ, de fecha 27 de noviembre de 2013, emitido por la Oficina de Asesoría Jurídica del Ministerio de Educación el cual señala que: "A partir de la vigencia de la Ley N° 29944, Ley de la Reforma Magisterial, los subsidios por luto y por gastos de sepelio, a favor de los docentes cesantes, se otorgan conforme a lo dispuesto por la Ley de Bases de la Carrera Administrativa y Remuneraciones del Sector Público y el Reglamento de la Carrera Administrativa, teniendo como base de cálculo la remuneración total permanente, en aplicación a lo dispuesto en el Decreto Supremo N° 051-91-PCM."; criterio que no resulta vinculante a efectos de resolver el presente caso, en la medida de que existen diversos pronunciamientos emitidos por el Poder Judicial y el Tribunal Constitucional, que señalan que para el cálculo de este beneficio no se puede aplicar la remuneración total permanente, sino la remuneración total mensual. Asimismo, mediante Decreto Regional N° 001-2010-GR.APURIMAC/PR, de fecha 29 de abril de 2010, el Gobierno Regional dispuso en el artículo primero que a partir de dicha fecha se atiendan las peticiones de los Servidores y Funcionarios de las unidades ejecutoras del pliego del Gobierno Regional de Apurímac, sobre pago de Subsidio por Fallecimiento, Gastos de Sepelio y Luto, Bonificaciones por cumplir 25 y 30 años de servicios, así como Vacaciones Truncas dentro del Régimen del Sector Público, en sede administrativa, calculándose en base a la remuneración mensual total;

Que, atendiendo a dichas consideraciones debe entenderse que la nulidad de las Resoluciones Directorales Regionales materia del presente procedimiento no pretende el desconocimiento del derecho a percibir el subsidio por luto y gastos de sepelio que favorece a los docentes activos o cesantes de la Dirección Regional de Educación Apurímac, sino más bien determinar si el monto de dicho subsidio ha sido calculado con arreglo a las normas vigentes o aplicables. En otros términos, corresponde determinar si es que el cálculo realizado en las resoluciones materia del presente procedimiento amerita o no su nulidad;

Que, teniendo en cuenta lo anterior, se debe precisar que las disposiciones del Decreto Supremo N° 309-2013-EF no alcanzan a los docentes cesantes bajo la Ley del Profesorado, Ley N° 24029 y su Reglamento aprobado por Decreto Supremo N° 019-90-ED, pues estos no fueron asimilados en actividad a la Ley de Reforma Magisterial que sanciona la Ley N° 29944. No obstante, precisando que estas normas fueron derogadas por la Décima Sexta Disposición Complementaria Transitoria y Final de la Ley N° 29944 y por la Única Disposición Complementaria Derogatoria del Decreto Supremo N° 004-2013-ED, respectivamente, para el cálculo de los subsidios por luto y sepelio de los docentes cesantes cabe aplicar supletoriamente los artículos 144° y 145° del Reglamento de la Carrera Administrativa, aprobado por Decreto Supremo N° 005-90-PCM;

Que, el artículo 144° del Reglamento de la Carrera Administrativa señala: "El subsidio por fallecimiento del servidor se otorga a los deudos del mismo por un monto de tres remuneraciones totales, en el siguiente orden excluyente: cónyuge, hijos, padres o hermanos. En caso de fallecimiento de familiar directo del servidor: cónyuge, hijos o padres, dicho subsidio





# GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

## GERENCIA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL



será de dos remuneraciones totales.”; por su parte, el artículo 145° señala que: “El subsidio por gastos de sepelio será de dos (2) remuneraciones totales, en tanto se dé cumplimiento a lo señalado en la parte final del inciso j) del artículo 142, y se otorga a quien haya corrido con los gastos pertinentes”;

Que, en ese sentido, es de verse que la Resolución Directoral Regional N° 1095-2016-DREA, de fecha 27 de octubre de 2016, reconoce y otorga el subsidio por luto y gastos de sepelio a doña Gumerinda Aiquipa Herrera, calculando su monto en función a lo dispuesto por los artículos 144° y 145° del Reglamento de la Carrera Administrativa, aprobado por Decreto Supremo N° 005-90-PCM, es decir, otorgando la cantidad tres Remuneraciones Totales Mensuales por el fallecimiento del titular (concepto de subsidio por luto) y dos Remuneraciones Totales Mensuales (concepto subsidio por gastos de sepelio);

Que, de otro lado, la Resolución Directoral Regional N° 1096-2016-DREA, de la misma fecha, reconoce y otorga el subsidio por luto a doña Gumerinda Aiquipa Herrera, ex profesora de aula, a razón de dos Remuneraciones Totales Mensuales a por el fallecimiento de su cónyuge;

Que, atendiendo a ello, tal como se aprecia de las Resoluciones Directorales Regionales N° 1095 y 1096-2016-DREA, estas han otorgado los montos del subsidio por luto y gastos de sepelio en función a la Remuneración Total Mensual y en aplicación de las disposiciones contenidas en el Reglamento de la Carrera Administrativa. Siendo este cálculo el correcto, no hay lugar a nulidad en aquellas resoluciones pues no se encuentran inmersas en las causales previstas por el artículo 10° del TUO de la Ley del Procedimiento Administrativo General; consecuentemente, corresponde ratificar su contenido y disponer su ejecución;

Por las consideraciones expuestas, en uso de las facultades conferidas en la Ley N° 27783, Ley de Bases de la Descentralización, Ley N° 27867, Ley Orgánica de Gobiernos Regionales y sus modificatorias, de conformidad con las funciones y estructura jerárquica establecidas en el Reglamento de Organización y Funciones de la Sede del Gobierno Regional de Apurímac, aprobado mediante Ordenanza Regional N° 015-2011-GR-APURIMAC/CR;

### SE RESUELVE:

**ARTÍCULO PRIMERO.- DECLARAR INFUNDADA** la solicitud de nulidad de oficio presentada por la Dirección Regional de Educación Apurímac en contra de las Resoluciones Directorales Regionales N° 1095 y 1096-2016-DREA, ambas de fecha 27 de octubre de 2016, conforme a lo expuesto en la parte considerativa de la presente resolución.

**ARTÍCULO SEGUNDO.- ENCARGAR** a la Dirección Regional de Educación Apurímac, cumpla con notificar la presente resolución a la administrada.

**ARTÍCULO TERCERO.- TRANSCRIBIR** la presente resolución a la Dirección Regional de Educación Apurímac y a la administrada, para su conocimiento y fines correspondientes.

**ARTÍCULO CUARTO.- SE DISPONE** la publicación de la presente resolución en la página web del Gobierno Regional de Apurímac [www.regionapurimac.gob.pe](http://www.regionapurimac.gob.pe), de conformidad y en cumplimiento de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública.

Regístrese, Comuníquese y Cúmplase;



Prof. LILIA GALLEGOS CUELLAR  
GERENTA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL  
GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

