



GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

GERENCIA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL



RESOLUCION GERENCIAL REGIONAL N° **015** -2018-GR.APURIMAC/GRDS

Abancay, **16 MAR. 2018**

VISTOS:

El escrito de fecha 05 de febrero de 2018, presentado por don JOSE AURELIO MERINO SIERRA, quien ejerce derecho de defensa frente al procedimiento de nulidad de oficio de la Resolución Directoral N° 0353-2016-DREA, de fecha 03 de mayo de 2016, entre otras, iniciado a solicitud de la Dirección Regional de Educación Apurímac a través de Resolución Gerencial Regional N° 003-2017-GR.APURÍMAC/GRDS, de fecha 23 de noviembre de 2017; y, el Informe N° 325-2018-GRAP/DRAJ, de fecha 01 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.APURÍMAC/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 encuentra la Resolución Directoral N° 0353-2016-DREA, de fecha 03 de mayo de 2016, que resuelve otorgar en favor de don AURELIO JOSE MERINO SIERRA el monto total de S/. 4,707.96 soles, por concepto de subsidio por luto y gastos de sepelio, respectivamente, por el fallecimiento de su hijo Joel Merino López;

Que, en fecha 05 de febrero de 2018, don AURELIO JOSE MERINO SIERRA, presenta sus descargos al inicio del procedimiento de nulidad de oficio, solicitando que se declare nula en todos sus extremos la Resolución Gerencial Regional N° 003-2017-GR.APURIMAC/GRDS y se emita una resolución final con una debida motivación, indicando entre sus argumentos que: "(...) esta RESOLUCIÓN GERENCIAL REGIONAL No. 003-2017-GR.APURÍMAC/GRDS DE FECHA : 23-11-2017, ha quedado firme, debido a que ha transcurrido más de un año, tal como lo establece la Ley de

Página 1 de 3





GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

GERENCIA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL



Procedimiento Administrativo General N° 27444 y el artículo 202.3 de dicha norma señala en forma expresa que “la facultad para declarar la nulidad de oficio de los actos administrativos prescribe al año, contando a partir de la fecha en que hayan quedado consentidos”. Y señala además en el numeral 4 del artículo 202, “En caso de que haya prescrito el plazo previsto en el numeral anterior, solo procede demandar la nulidad ante el poder judicial vía el proceso contencioso administrativo, siempre que la demanda se interponga dentro de los dos años siguientes a contar desde la fecha en que prescribió la facultad para declarar la nulidad en sede administrativa”; por consiguiente la Resolución Gerencial Regional N° 003-207-GR-APURIMAC/GRDS de fecha 23 de noviembre del 2017, no toma en cuenta lo que dispone la Ley de Procedimiento Administrativo y transgrediendo dicha norma emite la Nulidad de la Resolución Directoral Regional N° 0353-2016-DREA de fecha 03 de mayo del 2016, es decir no toma en cuenta el plazo de prescripción para la declaración de Nulidad de Oficio de un acto Administrativo; por lo que deberá ser declarada nulo en parte dicha resolución, Asimismo el acto administrativo materia de revisión ha omitido tal como prescribe el décimo primer considerando: “Que, en ese sentido, el procedimiento de nulidad de oficio de los actos administrativos exige, en respeto del derecho del debido procedimiento que les asiste a los administrados, que se les corra traslado a cada uno de ellos con el inicio del procedimiento a fin de que puedan ejercer sus derechos de defensa, de conformidad con el tercer párrafo del numeral 211.3 del Artículo 211 del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General”, por lo que es materia de administración debido a que no se nos ha notificado el inicio del procedimiento y violentado el principio del debido proceso se ha declarado de manera arbitraria e ilegal la nulidad de la resolución N° 0353-2016-DREA. (...) Asimismo sostiene que el informe técnico N° 659-2014-SERVIR/GPGSC de fecha 01 de octubre del 2014, respecto al otorgamiento del subsidio de luto, deberá tomarse en cuenta el régimen a que pertenezco como cesante, para efectos del cálculo del subsidio; es decir mi persona tal como se puede evidenciar con la resolución de cese: Resolución Directoral Regional N° 0120 del 22 marzo de 1993, pertenezco a la Ley del profesorado N° 24029 de la Ley del Profesorado y no siendo aplicable la Ley de la reforma Magisterial y el Decreto Supremo N° 309-2013-EF, la que establece TRES MIL NUEVOS SOLES por concepto de subsidio de luto y sepelio.

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 se debe aplicar la Remuneración Total Mensual o Íntegra y no así la Remuneración Total Permanente a que se refiere el Decreto Supremo N° 051-91-PCM.

Que, 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





GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

GERENCIA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL



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 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, aprobado por Decreto Supremo N° 005-90-PCM 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 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 N° 0353-2016-DREA, de fecha 03 de mayo de 2016, reconoce y otorga el subsidio por luto a don **AURELIO JOSE MERINO SIERRA**, calculando su monto en función a lo dispuesto por el artículo 219° del Reglamento de la Ley del Profesorado, aprobado por Decreto Supremo N° 019-90-ED. Se debe resaltar que la aplicación de dicho artículo no varía el cálculo que se obtendría de aplicar lo dispuesto por los artículos 144° y 145° del Reglamento de la Carrera Administrativa, aprobado por Decreto Supremo N° 005-90-PCM, es decir, otorgaría la misma cantidad de cuatro Remuneraciones Totales Mensuales por concepto de subsidio por luto y gastos de sepelio;

Que, atendiendo a ello, tal como se aprecia de la Resolución Directoral N° 0353-2016-DREA, de fecha 03 de mayo de 2016, esta ha otorgado el monto de subsidio por luto y gastos de sepelio en función a la Remuneración Total Mensual, resultando compatible con lo dispuesto por el Reglamento de la Carrera Administrativa. Siendo ello así, no se aprecia fundamento suficiente que pueda dar lugar a la nulidad de la resolución cuestionada, puesto que esta no se encuentra inmersa 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 la Resolución Directoral N° 0353-2016-DREA, de fecha 03 de mayo de 2016, conforme a lo expuesto en la parte considerativa de la presente resolución.





GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

GERENCIA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL



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

ARTÍCULO TERCERO.- TRANSCRIBIR la presente resolución a la Dirección Regional de Educación Apurímac y a al administrado, 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, 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



LGC/GRDS.
DGBC/DRAJ

