



GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

GERENCIA GENERAL REGIONAL

"Año del Fortalecimiento de la Soberanía Nacional"



RESOLUCION GERENCIAL GENERAL REGIONAL N° **246** -2022-GR-APURIMAC/GG.

Abancay; 09 MAYO 2022

VISTOS:

El Escrito con SIGE N° 00005839 de fecha 16 de marzo de 2022, el Oficio N° 808-2022- ME/GRA/DREA/OAJ con SIGE N° 00007165 recepcionado con fecha 31 de marzo de 2022 y la Cedula de Notificación Judicial N° 7936-2022-JR-LA recepcionado con fecha 23 de marzo de 2022 que contienen copias certificadas de las piezas procesales recaídas en el **Expediente Judicial N° 00350-2019-0-0301-JR-CI-01**, en materia de **NULIDAD DE RESOLUCIÓN ADMINISTRATIVA** sobre el pago del 10% del incremento de la remuneración por contribución al FONAVI, seguido por **MARGOTH TELLO DE LUNA**, contra el Gobierno Regional de Apurímac, Dirección Regional de Educación Apurímac y con emplazamiento al Procurador Público del Gobierno Regional de Apurímac, y;

CONSIDERANDO:

Que, conforme al artículo 191° de la Constitución Política del Perú, que prescribe "Los Gobiernos Regionales tienen autonomía política, económica y administrativa en los asuntos de su competencia";

Que, mediante **Expediente Judicial N° 00350-2019-0-0301-JR-CI-01**, del Juzgado Civil Transitorio de la Corte Superior de Justicia de Apurímac, se ha seguido proceso judicial contencioso administrativo, por **MARGOTH TELLO DE LUNA**, contra el Gobierno Regional de Apurímac y Dirección Regional de Educación Apurímac, con emplazamiento del Procurador Público del Gobierno Regional de Apurímac; habiéndose emitido la resolución N° 05 sentencia judicial de fecha 09 de enero del 2020, la cual Declara "**FUNDADA la demanda Contencioso Administrativo que obra a folios veinticuatro al veintinueve, interpuesto por MARGOTH TELLO DE LUNA (...), en consecuencia DECLARO: la Nulidad Parcial de la Resolución Gerencial General Regional Nro. 679-2018-GR-APURIMAC/GG, de fecha 21 de Diciembre del 2018, en el extremo que se pronuncia sobre los derechos Laborales del Actor, vinculado al incremento de su remuneración del 10% por contribución al Fondo Nacional de Vivienda establecido por el Decreto Ley N° 25981. y la Nulidad Parcial de la Resolución Directoral Regional N° 1241-2018-DREA, de fecha 19 de Setiembre del 2018, en el extremo que se pronuncia sobre los derechos Laborales del Actor, vinculado al incremento de su remuneración del 10% por contribución al Fondo Nacional de Vivienda establecido por el Decreto Ley N° 25981; y ORDENO: se disponga que la entidad demandada Gobierno Regional de Apurímac, emita nueva resolución reconociéndole al actor el derecho a percibir el pago de los devengados o reintegro del 10% del incremento de la remuneración por contribución al FONAVI tal como lo establece la Norma con el pago retroactivo de los devengados desde la fecha en que dicho incremento es exigible, es decir, desde la vigencia del Decreto Ley N° 25981, el cálculo debe efectuarse con el pago de los Intereses Legales Generados, que serán ejecutados en sentencia. Más los intereses legales que corresponden, a favor de la demandante; en el plazo de VEINTE DIAS (...)**";

Que, con Resolución N° 14 (Sentencia de Vista) de fecha 20 de octubre de 2021, la Sala Civil de la Corte Superior de Justicia de Apurímac, la cual **RESOLVIERON "1) CONFIRMAR la sentencia contenida en la resolución N° 05 de fecha nueve de enero del año dos mil veinte que corre a fojas 77 y siguientes en el extremo por el cual se resuelve: Declarando FUNDADA la demanda Contencioso Administrativo que obra a folios veinticuatro al veintinueve, interpuesto por MARGOTH TELLO DE LUNA (...), en consecuencia DECLARA: la Nulidad Parcial de la Resolución Gerencial General Regional Nro. 679-2018-GR-APURIMAC/GG, de fecha 21 de Diciembre del 2018, en el extremo que se pronuncia sobre los derechos Laborales del Actor, vinculado al incremento de su remuneración del 10% por contribución al Fondo Nacional de Vivienda establecido por el Decreto Ley 25981. y la Nulidad Parcial de la Resolución Directoral Regional N° 1241-2018-DREA, de fecha 19 de Setiembre del 2018, en el extremo que se pronuncia sobre los derechos Laborales del Actor, vinculado al incremento de su remuneración del 10% por contribución al Fondo Nacional de Vivienda establecido por el Decreto Ley N° 25981., y ORDENA: se disponga que la entidad demandada Gobierno Regional de Apurímac, emita nueva resolución reconociéndole al actor el derecho a percibir el pago de los devengados o reintegro del 10% del incremento de la remuneración por contribución FONAVI tal como lo establece la Norma con el pago retroactivo de los devengados desde la Fecha en que dicho incremento es exigible, es decir, desde la vigencia del Decreto Ley N° 25981, el cálculo debe efectuarse con el pago de los Intereses Legales Generados, que serán ejecutados en sentencia. Más los intereses legales que**





GOBIERNO REGIONAL DE APURÍMAC

GERENCIA GENERAL REGIONAL

"Año del Fortalecimiento de la Soberanía Nacional"



corresponden, a favor de la demandante; en el plazo de VEINTE DIAS (...); **2) PRECÍSARON** el extremo de sentencia apelada por el cual se indica de manera errónea bajo responsabilidad del Director Regional de Educación, pues quien debe dar cumplimiento. la sentencia en atención del Art. 45.2 del T.U.O. De la ley que regula el proceso Contencioso Administrativo es la autoridad de más alto nivel jerárquico es decir bajo responsabilidad del Gobernador Regional de Apurímac. Asimismo, se debe tomar en consideración que el incremento del 10% por contribución al FONAVI, por aplicación del artículo 2° del Decreto Ley N.° 25981, en la remuneración es a partir del 01 de enero de 1993, hasta el 31 de agosto de 1998; por lo tanto, su pago debe de hacerse solo hasta esa fecha de manera ordinaria (...);

Que, con Resolución N° 16 (Auto de Requerimiento) de fecha 10 de marzo de 2022, el Juzgado Civil de Trabajo de la Corte Superior de Justicia de Apurímac, **dispone: "REQUERIR A LA ENTIDAD DEMANDADA GOBIERNO REGIONAL DE APURÍMAC** cumpla con lo dispuesto en la sentencia de vista; es decir, emita nueva resolución administrativa reconociendo a favor de la demandante a percibir el pago de los devengados o reintegro del 10 % del incremento de remuneración por contribución al FONAVI tal como establece la norma con el pago retroactivo de los devengados desde la fecha en que dicho incremento es exigible (...);

Que, conforme a lo consagrado en el Art. 139° inc. "2" de la Constitución Política del Perú, se establece que es principio de la función jurisdiccional la independencia en el ejercicio de la función, señalando que no se puede dejar sin efecto resoluciones que adquieren la calidad de cosa juzgada, ni cortar procedimientos en trámite, ni modificar sentencias, ni retardar su ejecución; concordante con lo previsto en el Art. 4° de la Ley Orgánica del Poder Judicial, que dispone la obligación de las personas y autoridades a acatar y cumplir las decisiones judiciales, de índole administrativa, emanadas de autoridad judicial, sin poder calificar su contenido o sus fundamentos, restringir sus efectos o interpretar sus alcances, bajo la responsabilidad civil, penal o administrativa que la ley señala;

Que, el TUO de la Ley N° 27444–Ley de Procedimiento Administrativo General, a través del Artículo 215° sobre irrevisabilidad de actos judiciales confirmados **"No serán en ningún caso revisables en sede administrativa los actos que hayan sido objeto de confirmación por sentencia judicial firme"**;

Que, estando a los considerandos anteriores, en cumplimiento a lo ordenado por el órgano jurisdiccional, se procede a emitir nuevo acto resolutivo al haber sido declarado la Nulidad Parcial de la Resolución Gerencial General Regional N° 679-2018-GR-APURIMAC/GG, de fecha 21 de Diciembre del 2018, por el cual el Gobierno Regional de Apurímac, resolvió declarar infundado el recurso de apelación, promovido por **MARGOTH TELLO DE LUNA**;

Que, a fin de determinar si la petición del administrado está enmarcada en la norma, se trae a colación lo precisado en el Séptimo considerando de la sentencia de primera instancia emitida en el **Expediente Judicial N° 00350-2019-0-0301-JR-CI-01**, que precisa: Si bien es cierto, la Única Disposición Final de la Ley N° 26233, señala que: "Los trabajadores que por aplicación del Artículo 2 del Decreto Ley N° 25981, obtuvieron un incremento de sus remuneraciones a partir del 1 de enero de 1993, continuarán percibiendo dicho aumento", lo que permitiría concluir que sólo tienen derecho a percibir el incremento de remuneraciones aquellos servidores que efectivamente obtuvieron dicho aumento; también lo es que, esta omisión es imputable únicamente al empleador y no al trabajador, y en virtud que el artículo 2° del Decreto Ley N.° 25981, es una norma auto aplicativa, como se ha desarrollado precedentemente y para poder acceder al incremento remunerativo, ahora peticionado. En tal sentido, de este marco normativo constitucional y legal que desarrolla el otorgamiento del incremento por FONAVI a favor de los trabajadores dependientes, sin excepción, por lo que la controversia del proceso se circunscribe a determinar si el actor logra acreditar ser un trabajador con contrato vigente al 31 de diciembre de 1992 y que las remuneraciones percibidas hayan estado afectas a la contribución del FONAVI". Y noveno considerando que precisa: "En cuanto al pago de devengados, debemos decir que los mismos deberán abonarse conforme a la normativa vigente y a partir de la fecha en que se ha incumplido con aplicar el artículo 2° del Decreto Ley N° 25981, esto es, a partir del 01 de enero de 1993. De igual forma, respecto al pago de intereses legales, al constituir una consecuencia del no pago oportuno del incremento remunerativo al actor, debe ordenarse su pago sobre las remuneraciones devengadas, conforme a lo previsto en el artículo 1242° y siguientes del Código Civil;

Que, estando a lo precisado en el párrafo anterior, se advierte que la Resolución Gerencial General Regional N° 00679-2018-GR-APURIMAC/GG, de fecha 21 de diciembre del 2018, se debe tomar en cuenta que los alcances legales del Decreto Ley N° 25981 carecen de vigencia, al haber sido derogado por el Artículo 3° de la Ley N° 26233-





GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

GERENCIA GENERAL REGIONAL

"Año del Fortalecimiento de la Soberanía Nacional"

246



publicado el 17 de octubre de 1993, pero esta última norma en su única Disposición Final dejó a salvo, el derecho de las Personas que ya habían sido beneficiadas con dicho incremento del 10% de su haber mensual de enero de 1993, donde se dispuso como única condición para que el trabajador continúe percibiéndolo, que haya obtenido un incremento en sus remuneraciones a partir del 01 de enero del 1993 en virtud del Artículo 2º del Decreto Ley N° 25981, Bajo tal óptica, de incrementarse el cumplimiento de los presupuestos contemplados en el Decreto Ley N° 25981, corresponde al actor acceder a dicho beneficio laboral, por cuanto el trabajador no estaba obligado a solicitarla aplicación de referido beneficio laboral en sus remuneraciones por cuanto el Decreto Ley N° 25981 era una norma auto aplicativa, y el rol positivo la administración pública, la administración pública de no otorgar en su momento este beneficio laboral, no puede ser trasladado como carga a la esfera del trabajador y en su perjuicio, por cuanto ello colisiona con su derecho a percibir una remuneración digna;

Que, siendo así, corresponde dar cumplimiento a la Resolución N° 05 (Sentencia), de fecha 09 de enero de 2020, la Resolución N° 14 (Sentencia de Vista), de fecha 20 de octubre de 2021 y la Resolución N° 16 (Requerimiento de cumplimiento de Sentencia), de fecha 10 de marzo de 2022, conforme ha sido dispuesto por el Órgano Jurisdiccional;

Estando a la Opinión Legal N° 282-2022-GRAP/DRAJ, de fecha 03 de mayo del 2022, concluye que, en mérito al carácter vinculante de las decisiones judiciales, toda persona y autoridad está obligada a acatar y dar cumplimiento a las decisiones judiciales, emanadas de autoridad judicial competente, en sus propios términos, sin poder calificar su contenido o sus fundamentos, restringir sus efectos o interpretar sus alcances. Tampoco se puede dejar sin efecto resoluciones judiciales con autoridad de cosa juzgada, ni modificar su contenido, ni retardar su ejecución.

Por los fundamentos expuestos, la Gerencia General Regional en uso de las facultades conferidas y delegadas mediante Resolución Ejecutiva Regional N° 095-2019-GR.APURIMAC/GR, de fecha 31 de enero del 2019, Resolución Ejecutiva Regional N° 06-2022-GR-APURIMAC/GR, del 07 de enero del 2022, Ley N° 27783 Ley de Bases de Descentralización, Ley N° 27867 Ley Orgánica de Gobiernos Regionales, sus modificatorias y Reglamento de Organización y Funciones (ROF), del Gobierno Regional de Apurímac, aprobado mediante Ordenanza Regional N° 015-2011-GR-APURIMAC/CR del 15 de diciembre de 2011, modificado por la Ordenanza Regional N° 001-2018-GR-APURIMAC/CR;

SE RESUELVE:

ARTICULO PRIMERO.- DAR CUMPLIMIENTO, del mandato judicial contenido en la Resolución N° 05 (Sentencia) de fecha 09 de enero de 2020, la Resolución N° 14 (Sentencia de Vista) de fecha 20 de octubre de 2021 y la Resolución N° 16 (Requerimiento de Sentencia) de fecha 10 de marzo de 2022, recaída en el **Expediente Judicial N° 00350-2019-0-0301-JR-CI-01**, la cual declara **FUNDADA** la demanda interpuesta por **MARGOTH TELLO DE LUNA** en contra del Gobierno Regional de Apurímac y la Dirección Regional de Educación de Apurímac, con emplazamiento del Procurador Público; en consecuencia, se declaró **LA NULIDAD PARCIAL** de la Resolución Gerencial General Regional N° 679-2018-GR-APURIMAC/GG, de fecha 21 de Diciembre del 2018 y **LA NULIDAD PARCIAL** de la Resolución Directoral Regional N° 1241-2018-DREA de fecha 19 de setiembre del 2018.

ARTICULO SEGUNDO. - DISPONER, a favor de **MARGOTH TELLO DE LUNA**, el pago de los devengados o reintegro del 10% del incremento de la remuneración por contribución FONAVI tal como lo establece la Norma con el pago retroactivo de los devengados desde la Fecha en que dicho incremento es exigible, es decir, desde la vigencia del Decreto Ley N° 25981, el cálculo debe efectuarse con el pago de los Intereses Legales Generados. Se debe tomar en consideración que el incremento del 10% por contribución al FONAVI, por aplicación del artículo 2º del Decreto Ley N° 25981, la remuneración es a partir del 01 de enero de 1993, hasta el 31 de agosto de 1998; por lo tanto, su pago debe de hacerse solo hasta esa fecha de manera ordinaria. Para cuyo efecto **AUTORÍCESE** a la Dirección Regional de Educación, cumpla con realizar las acciones administrativas para este fin, **EN ESTRICTO CUMPLIMIENTO AL MANDATO JUDICIAL**.

ARTICULO TERCERO. - REMITIR, los actuados a la Dirección Regional de Educación de Apurímac, por corresponder para su conocimiento, y cumplimiento, ello en merito a lo dispuesto por el numeral 45.2 del Artículo 45 del TUO de la Ley N° 27584 "Ley que Regula el Proceso Contencioso Administrativo modificado por el D. S. N° 011-2019-JUS".





GOBIERNO REGIONAL DE APURIMAC

GERENCIA GENERAL REGIONAL

"Año del Fortalecimiento de la Soberanía Nacional"



ARTICULO CUARTO. - ENCARGAR, a la Secretaria General **NOTIFICAR**, con el presente acto administrativo, a la Gerencia de Desarrollo Social, Gerencia General Regional, Dirección Regional Educación Apurímac, Procuraduría Pública Regional, Juzgado de Trabajo de Abancay, informando sobre el cumplimiento de lo ordenado, a la parte interesada, y demás sistemas administrativos que corresponda del Gobierno Regional de Apurímac, para su conocimiento y fines.

ARTICULO QUINTO.- DISPONER, la publicación de la presente resolución en el portal electrónico del Gobierno Regional de Apurímac, www.regionapurimac.gob.pe, de conformidad y en cumplimiento a lo prescrito por la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública.

REGÍSTRESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE



ING. RENATTO NICOLINO MOTTA ZEVALLOS.
GERENTE GENERAL
GOBIERNO REGIONAL APURÍMAC.

RNMZ/GG
MPG/DRAJ
MFHN/Asist.L

