



Resolución Gerencial Regional N° 0177

-2009-GORE-ICA/GRDS

Ica, **20 ABR. 2009**

VISTO: el Expediente Administrativo N° 02967-2009, que contiene los Recursos de Apelación interpuestos por Doña **MARIA GENOVEVA OSORIO VILLANUEVA, CARMEN ELVIRA GUEVARA CENTENO, ANA CECILIA GUEVARA CENTENO, JOSE AURELIO ROSAS GARCIA, y JUAN TEOFILO ESPINO ESPINO**, contra las Resoluciones Directorales Regionales N°s. 139, 238, y 265/09, expedidas por la Dirección Regional de Educación de Ica

CONSIDERANDO:

Que, mediante Resolución Directoral Regional N° 139 19 de Febrero de 2009, la Dirección Regional de Educación, resuelve declarar Improcedente la petición de reintegro formulada por varios Servidores y Ex – Servidores, entre ellos, la de Doña **MARIA GENOVEVA OSORIO VILLANUEVA**, respecto a su Subsidio por Luto, por el fallecimiento de su ex – cónyuge don Dacio Demetrio Paredes Guillen, ex pensionista de la Dirección Regional de Educación de Ica, acaecido el 12 de febrero de 1998, beneficio otorgado por Resolución Directoral Sub - Regional N° 0349-1998.

Que, mediante Resolución Directoral Regional N° 238 del 05 de Marzo de 2009, la Dirección Regional de Educación de Ica, resuelve declarar Improcedentes la petición de reintegro formulada por varios Servidores y Ex – Servidores, entre ellos a Doña **CARMEN ELVIRA GUEVARA CENTENO**, III Nivel Magisterial, Profesora de 24 Horas, del Colegio “Juan Pablo Fernandini” - Guadalupe – Salas – Ica, respecto a su Subsidio por Luto, por el fallecimiento de su señor padre don Prospero Guevara Muñoz, acaecido el 29 de Setiembre de 1996, beneficio otorgado por Resolución Directoairal Sub-Regional N° 01533/1996.

Que, mediante Resolución Directoral Regional N° 238 del 05 de Marzo de 2009, la Dirección Regional de Educación de Ica, resuelve declarar Improcedente la petición de reintegro formulada por varios Servidores y Ex – Servidores, entre ellos a Doña **ANA CECILIA GUEVARA CENTENO**, Secretaria II del Colegio “José Toribio Polo” Urb. La palma – Ica, respecto a su subsidio por Luto, por el fallecimiento de su señor padre don Próspero Guevarar Muñoz, acaecido el 29 de Setiembre de 1996, beneficio otorgado por Resolución Directoral Sub-Regional N° 01533/1996.

Que, mediante Resolución Directoral Regional N° 0238 del 05 de Marzo de 2009, la Dirección Regional de Educación de Ica, resuelve declarar Improcedente la petición de reintegro formulada por varios Servidores y Ex – Servidores, entre ellos a Don **JOSE AURELIO ROSAS GARCIA** IV Nivel Magisterial, Profesor de 24 Horas del Colegio “Juan Pablo Fernandini” de Salas Guadalupe – Ica, respecto a su Subsidio por Luto, por el fallecimiento de su señor padre don Francisco Rosas Cabezudo, acaecido el 09 de Abril del 2000, beneficio otorgado por Resolución Directotal Regional N° 1676/2000.

Que, mediante Resolución Directoral Regional N° 265 del 09 de Marzo del 2009, la Dirección Regional de Educación de Ica, resuelve otorgar a Don **JUAN TEOFILO ESPINO ESPINO**, Tres (03) Remuneraciones Totales Permanentes por concepto de Subsidio por Luto, por el fallecimiento de su cónyuge doña Lady Esperanza Soto Chacaltana, V Nivel Magisterial, Ex Profesora de Aula, J.L.S. 30 Horas, acaecido el 24 de Octubre de 2008, ascendente a la suma de Doscientos Treinta y Uno 60/100 (S/. 231.60) Nuevos Soles.

Que, mediante Expedientes N°s: 9048, 9094, 9095, 9412, y, 9434/09, los recurrentes Doña **MARIA GENOVEVA OSORIO VILLANUEVA, CARMEN ELVIRA GUEVARA CENTENO, ANA CECILIA GUEVARA CENTENO, JOSE AURELIO ROSAS GARCIA, y JUAN TEOFILO ESPINO ESPINO**, formulan Recurso de Apelación ante la Dirección Regional de Educación de Ica, alegando que las resoluciones materia de la pretendida nulidad han sido expedidas contrarias a la Constitución, a las Leyes y demás normas reglamentarias, solicitando se declare su nulidad de pleno derecho y se realicen los cálculos de su reintegro sobre la base de la Remuneración Total prevista en la Ley N° 24029 – Ley del Profesorado modificada por Ley N° 25212 y el D.S.N° 005-90-PCM – Reglamento de la Ley de Bases de la Carrera Administrativa y de Remuneraciones del Sector Público



y no sobre la base de la Remuneración Total Permanente regulada por el Inc. a) del D.S.Nº 051-91-PCM; Recursos que de conformidad con la norma procesal administrativa son elevadas a este Gobierno Regional mediante el expediente administrativo de la referencia, a efectos de resolver conforme a Ley.

Que, el Art. 209º de la Ley Nº 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General, señala textualmente que: “El Recurso de Apelación se interpondrá cuando la impugnación se sustente en diferente interpretación de las pruebas producidas o cuando se trate de cuestiones de puro derecho...”. El Art. 211º concordante con el Art. 113º del citado cuerpo normativo establece los requisitos que debe reunir el recurso impugnativo, exigencias que reúne los Recursos de Apelación interpuestos por los recurrentes, contra las Resoluciones Directorales Regionales Nºs 139, 238, y 265/09, emitidas por la Dirección Regional de Educación de Ica.

Que, el Art. 51º de la Ley Nº 24029 “Ley del Profesorado” modificado por Ley Nº 25212, establece que: “El Profesor tiene derecho a un subsidio por Luto al fallecer su cónyuge, equivalente a dos remuneraciones o pensiones, y subsidio equivalente a una remuneración o pensión por fallecimiento del padre o madre. Al fallecer el Profesor activo o pensionista, el cónyuge, hijos, padres o hermanos; en forma excluyente tiene derecho a un subsidio a tres remuneraciones o pensiones” norma concordante con el Art. 219º y 222º del D.S.Nº 019-90-ED. Asimismo, el segundo párrafo del Art. 52º de la Ley Nº 24029, su modificatoria Ley Nº 25212 y el Art. 213º del D.S.Nº 019-90-ED, establece que el profesor tiene derecho a percibir dos remuneraciones integras al cumplir 20 años de servicios la mujer y 25 años de servicios el varón y 03 remuneraciones integras al cumplir 25 años de servicios la mujer y 30 años de servicios el varón.

Que, Doña ANA CECILIA GUEVARA CENTENO, en su condición de Servidora de la Administración Pública, ubicada en el cargo de Secretaria II de la Institución Educativa “José Toribio Polo” Urb. La Palma - Ica, se encuentra sujeta a las disposiciones contenidas en el Decreto Legislativo Nº 276 – Ley de Bases de la Carrera Administrativa y de Remuneraciones del Sector Público, y su reglamento aprobado por el Decreto Supremo Nº 005-90-PCM, el mismo que en su Art. 144º señala que, 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 el caso de fallecimiento de familiar directo del servidor: cónyuge, hijos o padres, dicho subsidio será de dos remuneraciones totales.

Que, los dispositivos legales citados en los numerales precedentes hacen referencia a la Remuneración Integra; sobre el particular existen reiteradas y uniformes ejecutorias emitidas por el Tribunal Constitucional, por ejemplo la Ejecutoria del Tribunal Constitucional – Proceso de Amparo, recaída en el Exp. Nº 2005-0296-130801SC1C publicada en el Diario Oficial “El Peruano” con fecha 27 de Octubre de 2005; Ejecutoria del Tribunal Constitucional – Proceso de Amparo, recaída en el Exp. 2005-0581 publicada en el Diario Oficial “El Peruano” con fecha 13 de Marzo de 2006; el Exp. Nº 0501-2005-PA/TC; Exp. Nº 3360-2003-AA/TC, sobre la misma materia, existen también diversas resoluciones expedidas por la Corte Superior de Justicia de Ica, para citar algunas de ellas tenemos, las Sentencias de Vista expedidas por la Primera Sala Civil de la Corte Superior de Justicia de Ica, recaída en el Exp. Nº 2004-203 y, la recaída en el Exp. Nº 2005-2623 y, el Exp. Nº 2004-0023 en las que claramente se indica que las asignaciones por concepto de Subsidio por Luto y Gastos de Sepelio, así como las asignaciones por cumplir 20, 25 y 30 años de servicios deben de ser otorgados en base a la Remuneración Total, conforme lo establece la Ley del Profesorado – Ley Nº 24029, su modificatoria Ley Nº 25212, su Reglamento aprobado por D.S.Nº 019-90-ED, asó como el Decreto Supremo Nº 005-90-PCM, Reglamento de la Ley de Bases de la Carrera Administrativa y de Remuneraciones del Sector Público”, respectivamente, y no en función a la Remuneración Total Permanente y, como tal sus pronunciamientos tienen carácter vinculante – prima facie – para casos similares; en consecuencia, los conceptos pretendidos deben ser otorgados en base a la REMUNERACION TOTAL prevista en el Inciso b) del Art. 8º del D.S.Nº 051-91-PCM ; Remuneración Total, es aquella que está constituida por la Remuneración Total Permanente y los conceptos remunerativos adicionales otorgados por Ley expresa, los mismos que se dan por el desempeño de cargos que implican exigencias y/o condiciones distintas al común.





Resolución Gerencial Regional N° 0177

-2009-GORE-ICA/GRDS

Que, en el presente caso, el conflicto se limita a analizar la correcta aplicación del D.S.N° 051-91-PCM, que ha servido de sustento al expedirse las Resoluciones Directorales Regionales cuya nulidad se solicita con los Recursos de Apelación interpuestos. Al respecto es necesario indicar que este tema ha sido ampliamente superado por ejecutorias emitidas en reiteradas y diversas Resoluciones de la Corte Superior de Justicia de Ica, así como en la jurisprudencia emitida por el órgano de Control de la Constitución Política del Estado, como es el Tribunal Constitucional, en mérito de la cual este Gobierno Regional de Ica, mediante Resolución Gerencial Regional N° 0063-2007-GORE-ICA/GRDS de la Gerencia Regional de Desarrollo Social de fecha 01 de Junio de 2007, y la Resolución Gerencial Regional N° 005-2007-GORE-ICA/GRDE de la Gerencia Regional de Desarrollo Económico de fecha 13 de Junio de 2007, al amparo de lo previsto en el numeral 2 del Art. VI del Título Preliminar de la Ley N° 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General”, ha modificado el criterio que se ha venido adoptando en precedentes administrativos de carácter regional, con resultado favorable para los administrados.

Estando al Informe Legal N° 348-2009-ORAJ, de conformidad con lo establecido en la Constitución Política del Estado, la Ley N° 24029 “Ley del Profesorado”, su modificatoria Ley N° 25212, D.S.N° 019-90-ED, el D.S.N° 051-91-PCM, D.S.N° 005-90-PCM – Reglamento de la Ley de Bases de la Carrera Administrativa y de Remuneraciones del Sector Público, la Ley N° 27444 “Ley del Procedimiento Administrativo General”, y contando con las atribuciones conferidas al Gobierno Regional por Ley N° 27783 “Ley de Bases de la Descentralización”, Ley N° 27867 – “Ley Orgánica de Gobiernos Regionales” su modificatoria Ley N° 27902, el Decreto Regional N° 001-2004-GORE-ICA y, la Resolución Ejecutiva Regional N° 0335-2007-GORE-ICA/PR.

SE RESUELVE:

ARTICULO PRIMERO.- Acumular los Recursos de Apelación contenidos en los Expedientes N°s. 9048, 9094, 9095, 9412, y 9434/09, por guardar conexión entre sí, siendo procedente pronunciarse en un solo acto resolutivo, de conformidad con lo dispuesto en el Art. 116° y 149° de la Ley N° 27444 “Ley del Procedimiento Administrativo General”.

ARTICULO SEGUNDO.- Declarar **FUNDADO** los Recursos de Apelación interpuesto por Don **MARIA GENOVEVA OSORIO VILLANUEVA, CARMEN ELVIRA GUEVARA CENTENO, ANA CECILIA GUEVARA CENTENO, JOSE AURELIO ROSAS GARCIA, y JUAN TEOFILO ESPINO ESPINO**, contra las Resoluciones Directorales Regionales N°s. 139, 238, y 265/09, expedidas por la Dirección Regional de Educación de Ica; en consecuencia Nulas las resoluciones materia de impugnación.

ARTICULO TERCERO.- Que, la Dirección Regional de Educación de Ica expida el acto resolutivo realizando los cálculos de los conceptos de Subsidio por Luto, Gastos de Sepelio y Asignación por años de servicios en base a la Remuneración Total o Integra, prevista en la Ley del Profesorado, Ley N° 24029 su modificatoria Ley N° 25212, su reglamento aprobado por el D.S. N° 019-90-ED y el D.S.N° 005-90-PCM, Reglamento de la Ley de Bases de la Carrera Administrativa y de Remuneraciones del Sector Público, previa deducción de lo abonado por dicho concepto, sumas que serán canceladas de acuerdo a la disponibilidad presupuestal, es decir, la efectividad de dicho pago estará sujeto al desembolso que realice el Ministerio de Economía y Finanzas para el cumplimiento de la obligación.

REGISTRESE Y COMUNIQUESE.

GOBIERNO REGIONAL DE ICA
Gerencia Regional de Desarrollo Social

Ing. Julio Cesar Tapia Silguera
GERENTE REGIONAL



7700