



Gobierno Regional Ica



Resolución Gerencial Regional N° 0129

-2015-GORE-ICA/GRDS

Ica, 13 ABR. 2015

VISTO, el Expediente Administrativo N°00380/2015 de fecha 16/01/2015, que contiene los Recursos de Apelación formulados por doña NORMA NERIDA ORMEÑO ANICAMA, JUANA ORIELE MATTA PEÑA, FRANCISCA ESCOBAR VIUDA DE OCHOA, JOSÉ NATIVO PALOMINO GUTIÉRREZ, NOEMÍ GILDA GUILLEN HUACHUA, WILLIAM ABRAHAM ALTAMIRANO RAMOS, LUIS BELTRÁN MISAJEL NAVARRETE; y LUZ ANGÉLICA JUSTINA RAMOS DE MISAJEL contra las Resoluciones Directorales Regionales Denegatorias Fictas no emitidas por la Dirección Regional de Educación de Ica.

CONSIDERANDO:

Que, a través de los Registros N°s.38088, 38092, 40937, 38087, 38091, 40956, 40941; y 40938/2014, los servidores docentes, administrativos y Ex – Servidores Cesantes de la Dirección Regional de Educación de Ica, entre ellos doña NORMA NERIDA ORMEÑO ANICAMA, JUANA ORIELE MATTA PEÑA, FRANCISCA ESCOBAR VIUDA DE OCHOA, JOSÉ NATIVO PALOMINO GUTIÉRREZ, NOEMÍ GILDA GUILLEN HUACHUA, WILLIAM ABRAHAM ALTAMIRANO RAMOS, LUIS BELTRÁN MISAJEL NAVARRETE; y LUZ ANGÉLICA JUSTINA RAMOS DE MISAJEL, solicitan ante dicho sector el reconocimiento mensual del derecho de asignación por concepto de movilidad y refrigerio ascendente a cinco nuevos soles diarios y sin perjuicio de ello, se reconozca los devengados desde el año 1985 hasta la fecha, que le pueda corresponder sustentados en el D.S.N° 021-85-PCM, D.S. N° 025-85-PCM, respectivamente;

Que, ante la falta de pronunciamiento expreso por parte de la Dirección Regional de Educación de Ica, como primera instancia administrativa en los presentes procedimientos, ya sea estimando o desestimando la pretensión de los administrados recurrentes, mediante Expedientes N°s.47636, 47638, 47639, 47642, 47643, 48716, 48719; y 48720/2014, amparándose en lo dispuesto en el Art. 209° de la Ley N° 27444 "Ley del Procedimiento Administrativo General", los administrados recurrentes formulan Recurso de Apelación contra las Resoluciones Denegatorias Fictas, que deniegan sus peticiones de reconocimiento mensual del derecho de asignación por concepto de refrigerio y movilidad ascendente a cinco nuevos soles diarios incluidos los devengados que le pueda corresponder;

Que, con fecha 15 de Enero del 2015, la Dirección Regional de Educación de Ica, mediante Oficio N° 069-2015-GORE-ICA-DREI/OSG, ingresado con Registro N°00389-2015 fecha 16 de Enero del 2015 cumple con elevar a la Gerencia Regional de Desarrollo Social el recurso de apelación interpuesto por los recurrentes, por corresponder su pronunciamiento como segunda y última instancia administrativa, con lo cual se produciría el agotamiento de la vía administrativa, de conformidad con lo dispuesto en el Decreto Regional N° 001-2004-GORE-ICA;

Que, como una cuestión procesal referida a la atención conjunta de los recursos de apelación, corresponde indicar que el inciso 5) del artículo 148° de la Ley N° 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General, establece como una de las reglas para asegurar el cumplimiento del principio de celeridad de los procedimientos, que cuando sea idéntica la motivación de varias resoluciones, podrán usarse medios de producción en serie, siempre que no lesione las garantías jurídicas de los administrados; considerándose cada resolución un acto independiente. Adicionalmente a ello, el artículo 6° sobre motivación del acto, dispone en su numeral 6.4.3, que cuando la autoridad produce gran cantidad de actos administrativos sustancialmente iguales, bastará la motivación única, disposiciones en virtud a las cuales las apelaciones planteadas por NORMA NERIDA ORMEÑO ANICAMA, JUANA ORIELE MATTA PEÑA, FRANCISCA ESCOBAR VIUDA DE OCHOA, JOSÉ NATIVO PALOMINO GUTIÉRREZ, NOEMÍ GILDA GUILLEN HUACHUA, WILLIAM ABRAHAM ALTAMIRANO RAMOS, LUIS BELTRÁN MISAJEL NAVARRETE; y LUZ ANGÉLICA JUSTINA RAMOS DE MISAJEL, se absolverán en un solo acto administrativo;

Que, de conformidad con lo establecido en los artículos 207° y 209° de la Ley del Procedimiento Administrativo General, el recurso de apelación se interpondrá dentro del término de 15 días hábiles contados desde el día siguiente a la notificación del acto en cuestión, sustentándolo en diferente interpretación de las pruebas producidas o en cuestiones de puro derecho, condiciones y requisitos cuyo cumplimiento se verifica en este caso;

Que, en cuanto al aspecto de fondo, se aprecia que los interesados pretenden el reconocimiento y pago en forma diaria del concepto de movilidad y refrigerio y como consecuencia de ello, se realicen los cálculos de los devengados y los intereses generados por el adeudo de dicho concepto, amparándose en lo establecido por el Decreto Supremo N° 021-85-PCM y 025-85-PCM;

Que, sostiene que el derecho de compensación adicional diaria por refrigerio y movilidad tiene calidad de derecho adquirido, pues la norma que los reconoce entró en vigencia en marzo del 1985, a lo cual agrega que de acuerdo al artículo único de la Ley N° 25048, para los fines del Sistema Nacional de Pensiones, Decreto Ley N° 19990 y el Régimen de Pensiones del Decreto Ley N° 20530, se consideran remuneraciones asegurables y pensionables, las asignaciones por refrigerio, movilidad, entre otras, que perciben o que perciban los pensionistas, funcionarios y servidores de la Administración Pública en el Decreto Ley N° 11377 y Decreto Legislativo N° 276. Asimismo, sustenta su recurso en lo dispuesto en los artículos 23° y 26°, inciso 2) de la Constitución Política del Perú, que establece como principio el "carácter irrenunciable de los derechos reconocidos por la Constitución y la Ley". En virtud a todo ello afirma que corresponde abonar a su favor la bonificación por movilidad y refrigerio, en forma diaria desde marzo de 1985 hasta la fecha de pago, con los devengados e intereses generados;

Que, de lo argumentado por los recurrentes y a efectos de determinar la procedencia o





improcedencia de lo solicitado es necesario sentar algunos criterios interpretativos que han de servir como fundamento legal para la resolución del presente recurso, tratando a continuación los dispositivos legales que han otorgado la asignación única por concepto de refrigerio y movilidad para los trabajadores del Gobierno Central:

- a) Mediante Decreto Supremo N° 021-85-PCM, se niveló en CINCO MIL SOLES ORO (S/. 5,000.00) diarios a partir del 01 de marzo de 1985, la asignación única por movilidad y refrigerio para aquellos que estuvieran percibiendo este beneficio;
- b) Mediante Decreto Supremo N° 025-85-PCM de fecha 04 de abril de 1985, se amplía este beneficio a los servidores y funcionarios nombrados y contratados del Gobierno Central, incrementándose la asignación única en CINCO MIL SOLES ORO (S/. 5,000.00) diarios adicionales para los mismos, a partir del 01 de marzo de 1985 y por los días efectivamente laborados;
- c) Mediante Decreto Supremo N° 063-85-PCM de fecha 15 de julio de 1985, se otorga una asignación diaria de MIL SEISCIENTOS SOLES ORO (S/. 1,600.00), por días efectivos;
- d) Mediante Decreto Supremo N° 103-88-EF de fecha 10 de julio de 1988, se fija el monto de la asignación única por refrigerio y movilidad en CINCUENTA Y DOS Y 50/100 INTIS (I/. 52.50) diarios para el personal nombrado y contratado, comprendido en el Decreto Supremo N° 025-85-PCM y Decreto Supremo N° 192-87-EF, derogándose y dejándose sin efecto las disposiciones legales que se opongan a lo dispuesto;
- e) Mediante Decreto Supremo N° 204-90-EF de fecha 03 de julio de 1991, se estableció que a partir del 01 de julio de 1990 los funcionarios, servidores nombrados, contratados, así como pensionistas a cargo del Estado, percibirían un incremento de I/.500,000.00 mensuales por concepto de movilidad;
- f) Mediante Decreto Supremo N°109-90-PCM, se estableció que las autoridades, miembros de Asambleas Regionales, Directivos y servidores nombrados y contratados comprendidos en las leyes 11377, 23536, 23728, 24029, 24050, 25212, 23733, Decretos Leyes 22150, 14606 y Decreto Legislativo N° 276, obreros permanentes y eventuales, Prefectos, Sub Prefectos y Gobernadores, a partir del 01 de agosto de 1990, tendrían derecho a una compensación por movilidad que se fijaría en Cuatro Millones de Intis (I/. 4'000.000.00), suspendiéndose las disposiciones administrativas y legales que se opusieran a lo dispuesto por el presente Decreto Supremo;
- g) Mediante Decreto Supremo N°264-90-EF, se dispone una compensación por movilidad en UN MILLÓN DE INTIS (I/. 1'000,000.00) a partir del 01 de setiembre de 1990, para los funcionarios, servidores nombrados y pensionistas; precisándose que el monto total por Movilidad que corresponde percibir al trabajador público sería de CINCO MILLONES DE INTIS (I/. 5'000,000.00), monto que incluye lo dispuesto por los Decretos Supremos N° 204-90-EF y N° 109-90-PCM;

Que, de la normativa expuesta en los numerales precedentes, y de acuerdo a lo opinado por la Oficina de Recursos Humanos mediante Informe N°118-2013-OAPH, en una opinión planteada por el Sindicato de Trabajadores de la Sede Central del Gobierno Regional precisamente sobre la misma pretensión planteada respecto al otorgamiento del concepto de movilidad y refrigerio en forma diaria, se determina que el monto total por movilidad reconocido por el Decreto Supremo N° 264-90-EF, incluye también lo dispuesto por los Decretos Supremos N° 204-90-EF y 109-90-PCM, siendo que a partir de la vigencia del Decreto Supremo N° 204-90-EF, los pagos por este concepto fueron mensuales y no diarios; más aún, el monto asignado mediante Decreto Supremo N° 109-90-PCM inmerso en éste último dispositivo también se refiere a un pago;

Que, si bien el D.S. N°264-90-EF establece que el monto por concepto de movilidad que corresponde al servidor público es de I/. 5'000.000 de Intis, por reconversión monetaria señalada en la Ley N° 25295, dicho monto equivale a la suma de S/. 5.00 nuevos soles, lo que viene otorgándose mensualmente a los funcionarios, Directivos y Servidores de esta Entidad, así como en el caso de autos, conforme es de verse de las boletas de pago adjuntas al expediente, por tanto el concepto reclamado se viene otorgando conforme a Ley, cuyo monto vigente es el dispuesto por el Decreto Supremo N° 264-90-EF;

Que, finalmente debemos precisar en el extremo señalado por los recurrentes *que atendiendo a que el derecho de compensación adicional diaria por refrigerio y movilidad tiene calidad de derecho adquirido*; el Tribunal Constitucional en reiteradas jurisprudencias se ha pronunciado señalando que **el goce de un derecho, presupone que éste haya sido emitido conforme a Ley, pues el error no puede generar derechos** (Exp. N° 8468-2006-AA, fundamento 7; 03397-2006-PA/TC, fund. 7; 2500-2003-AA/TC fund. 5, entre otras); y

Que, estando al Informe Legal N° 181 -2015-GORE.ICA-ORAJ, de conformidad con lo establecido en la Constitución Política del Estado, Ley N° 27444 - Ley del Procedimiento Administrativo General, D.S. N°264-90-EF, Decretos Supremos N°s. 025-85-PCM, 103-88-EF y 192-87-EF, D.S. N° 109-90-PCM, D.S. N° 264-90-EF 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°010 -2015-GORE-ICA/PR.

SE RESUELVE:

ARTICULO ÚNICO.- Declarar **INFUNDADO** los Recursos de Apelación interpuestos por **NORMA NERIDA ORMEÑO ANICAMA, JUANA ORIELE MATTA PEÑA, FRANCISCA ESCOBAR VIUDA DE OCHOA, JOSÉ NATIVO PALOMINO GUTIÉRREZ, NOEMÍ GILDA GUILLEN HUACHUA, WILLIAM ABRAHAM ALTAMIRANO RAMOS, LUIS BELTRÁN MISAJEL NAVARRETE; y LUZ ANGÉLICA JUSTINA RAMOS DE MISAJEL** contra las Resoluciones Directorales Regionales Denegatorias Fictas no emitidas por la Dirección Regional de Educación de Ica, dando por agotada la Vía Administrativa.

REGÍSTRESE Y COMUNIQUESE.
GOBIERNO REGIONAL DE ICA
GERENCIA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL

ING. CECILIA LEÓN REYES
GERENTE REGIONAL

