



Resolución Gerencial Regional N° 0518

-2016-GORE-ICA/GRDS

Ica, **16 SET. 2016**

VISTOS.- El Exp. Adm. N° 5115/2016 de fecha 21/07/2016, que contiene el Recurso de Apelación interpuesto por doña **MARTHA NELLY HERNANDEZ NUÑEZ** contra la Resolución Directoral Regional N° 3124 de fecha 22 de junio del 2016; expedida por la Dirección Regional de Educación de Ica, ingresado con Expediente N° 25138/2016.

CONSIDERANDOS.-

Que, con expediente 13574 y 13575/2016 doña **MARTHA NELLY HERNANDEZ NUÑEZ**, solicita subsidio por luto y gastos de sepelio a la Dirección Regional de Educación de Ica, por el fallecimiento de su conyugue don **DARIO CARRASCO FERREL**, ocurrido el 24 de marzo de 2016. Acreditando su entroncamiento familiar con el Acta de Matrimonio (Folio 11), Acta de Defunción de su conyugue (Folio 10) y Boleta de Venta (Folio 12).

Que, mediante el Informe Escalonario de fecha 11 de abril del 2016, se establece que don **DARIO CARRASCO FERREL** es Cesante, Ex cajero I del Régimen Laboral 276.

Que, mediante el Informe Escalonario de fecha 10 de mayo del 2016, se establece que doña **MARTHA NELLY HERNANDEZ NUÑEZ**, es Cesante, Ex Profesor.

Que, mediante la Resolución Directoral Regional N° 3124 de fecha 22 de junio del 2016, se resuelve (numeral 1): **"Otorgar a doña MARTHA NELLY HERNANDEZ NUÑEZ, (...), Ex Docente, (...), V Nivel Magisterial, J.L.S.: 40 Horas; la suma de SETECIENTOS TREINTA Y CUATRO Y 28/100 SOLES (S/. 734.28), por concepto de 02 Pensiones Totales de Subsidio por Luto y 02 Pensiones Totales de Subsidio por Gastos de Sepelio, por el fallecimiento de su conyugue don DARIO CARRASCO FERREL, ocurrido el 24 de marzo de 2016"**. Asimismo en la misma Resolución se resuelve (numeral 2): **"Otorgar a doña MARTHA NELLY HERNANDEZ NUÑEZ, (...); la suma de CUATROCIENTOS TREINTA Y OCHO Y 48/100 SOLES (S/. 438.48), por concepto de 03 Pensiones Totales de Subsidio por Luto, por el fallecimiento de su conyugue don DARIO CARRASCO FERREL, (...), Categoría Remunerativa: SPD, J.L.S.: 40 Horas, ocurrido el 24 de marzo de 2016"**. Posteriormente se hace la entrega de la R.D.R.N° 3124/2016 a la administrada el día 04 de julio del 2016.

Que, con fecha 05 de julio del 2016, doña **MARTHA NELLY HERNANDEZ NUÑEZ**, interpone el Recurso de Apelación contra la Resolución Directoral Regional N° 3124 de fecha 22 de junio del 2016, expedida por la Dirección Regional de Educación de Ica, ya que dicha Resolución incurre en error al calcular en forma errónea y diminuta el Subsidio por Luto.

Que, mediante el Oficio N° 1406-2016-GORE-ICA-GRDS-DREI/OAJ de fecha 19 de julio del 2016, se remite el expediente N° 25138/2016 a la Gerencia Regional de Desarrollo Social del GORE-ICA, por corresponder su pronunciamiento como segunda y última instancia administrativa, de conformidad con lo dispuesto en el Decreto Regional N° 001-2004-GORE-ICA, con lo cual, se producirá el agotamiento de la vía administrativa.

Que, de conformidad con lo establecido en los artículos 113°, 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 los casos expuestos.

Que, el Art. 51 de la Ley Nro. 24029 "Ley del Profesorado" modificado por Ley Nro. 25212 establece que: **"El Profesor tiene derecho a un subsidio por Luto al fallecer su conyugue, 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 de tres remuneraciones o pensiones"**.

Que, en concordancia con el Decreto Supremo N° 019-1990-ED que Aprueba el Reglamento de la Ley del Profesorado, Ley N° 25212 se ha modificado la Ley N° 24029 - Ley del Profesorado que dispone que: **Artículo 219 "El subsidio por Luto se otorga al profesorado activo o pensionista, por el fallecimiento de su conyugue, hijos y padres. Dicho subsidio será de dos remuneraciones o pensiones totales que le corresponda al mes de fallecimiento"**, y el **Artículo 222: "El subsidio por gastos de sepelio del profesor activo o pensionista será equivalente a dos remuneraciones totales y se otorga a quien acredite haber sufragado los gastos pertinentes"**.





Que, conforme a lo dispuesto por el Decreto Supremo N° 005-90-PCM "Reglamento de la Ley de Bases de la Carrera Administrativa y de Remuneraciones", establece en su **Artículo 144°.-** "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 arts. 8 y 9 del D.S. Nro.051-91-PCM, establece que para efectos remunerativos se consideren los conceptos de Remuneración Total Permanente y de Remuneración Total y, asimismo, precisa que: *"Las bonificaciones, beneficios y demás conceptos remunerativos que perciben los funcionarios, directivos y servidores otorgado en base al sueldo o ingreso total serán calculados de acuerdo a la Remuneración Total permanente", constituida por la Remuneración Principal, bonificación Personal, bonificación Familiar, Remuneración Transitoria para Homologación y la Bonificación de Refrigerio y Movilidad"*.

Que, el Recurso de Apelación interpuesto por la administrada contra la **Resolución Directoral Regional N° 3124/2016**, fundamentando que la Resolución Administrativa le otorga en forma diminuta su beneficio de subsidio por Luto, y que incurre en error en interpretar la base de cálculo como la Pensión Total Permanente.

Que, respecto al otorgamiento del subsidio por luto y sepelio y la aplicación de la remuneración total como base para su cálculo, se tiene que mediante Resolución de Sala Plena N° 001-2011-SERVIR/TC, cuyos criterios tienen carácter de precedente administrativo de observancia obligatoria, el Tribunal del Servicio Civil ha determinado que la remuneración total permanente, prevista en el artículo 9° del Decreto Supremo N° 051-90-PCM, **NO es aplicable para el cálculo de los subsidios por luto y gastos de sepelio**, en virtud a lo cual en el caso concreto la administración deberá emitir los actos necesarios para conceder a los interesados aquello que por Ley les corresponde, es decir otorgar el subsidio por luto y gastos de sepelio, calculado utilizando como base la remuneración total.

Que, cabe indicar que de conformidad con el artículo VI de la Ley N° 27444, además de otras, se consideran fuente del procedimiento administrativo, *"las resoluciones emitidas por la Administración a través de sus tribunales o consejos regidos por leyes especiales, estableciendo criterios interpretativos de alcance general y debidamente publicadas. Estas decisiones generan precedente administrativo, agotan la vía administrativa y no pueden ser anuladas en esa sede"*, en razón a lo cual la opinión de este despacho debe adecuarse a lo establecido por el precedente citado.

Que, a la luz de lo dispuesto por el acápite 4 del artículo 3° (la motivación como requisito de validez del acto administrativo) y el numeral 6.1 del artículo 6° (motivación del acto administrativo) de la Ley del Procedimiento Administrativo General, la omisión antes descrita en que ha incurrido la administración, constituye un vicio del acto administrativo que acarrea su nulidad, en tanto se plantean como sustento formulas generales, sin señalarse clara y expresamente como se aplican estas de manera específica.

Que, de conformidad con la Ley N° 27444 "Ley del Procedimiento Administrativo General"; Artículo 52 de la Ley 25212; el Artículo 213 del Reglamento de la Ley del Profesorado, aprobado por el D.S. N° 19-90-ED 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.-

ARTÍCULO PRIMERO: FUNDADO, el Recurso de Apelación interpuesto por doña **MARTHA NELLY HERNANDEZ NUÑEZ** contra la Resolución Directoral Regional N° 3124 de fecha 22 de junio del 2016; expedida por la Dirección Regional de Educación de Ica; la misma que debe ser declarada **NULA** la resolución materia de impugnación.

ARTICULO SEGUNDO: DISPONER, a la Dirección Regional de Educación de Ica, expida el acto resolutive favor de doña **MARTHA NELLY HERNANDEZ NUÑEZ** realizando los cálculos de los conceptos de 05 Pensiones Totales de Subsidio por Luto y 02 Pensiones Totales de Subsidio por Gastos de Sepelio en base a la Pensión Total o Integra y no en base a la Pensión Total Permanente; tal como lo establece en la Ley del Profesorado, Ley N° 24029 su modificatoria Ley N° 25212, su reglamento aprobado por el D.S. N° 019-90 y el Decreto Supremo N° 005-90-PCM; previa adecuación en lo ya abonado por dichos conceptos. Montos que serán cancelados de acuerdo a la disponibilidad presupuestal, es decir, la efectividad de dichos pagos estará sujeto al desembolso que realice el Ministerio de Economía y Finanzas para el cumplimiento de la obligación.

COMUNIQUESE Y REGISTRESE

GOBIERNO REGIONAL DE ICA
DIRECCIÓN REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL

[Firma manuscrita]
ING. CECILIA LEÓN REYES
GERENTE REGIONAL