



"AÑO DE LA DIVERSIFICACIÓN PRODUCTIVA Y DEL FORTALECIMIENTO DE LA EDUCACIÓN"

RESOLUCIÓN GERENCIAL REGIONAL DE INFRAESTRUCTURA

Nº 323 - 2015 - GRJ/GRI

Huancayo, 03 NOV 2015

EL GERENTE REGIONAL DE INFRAESTRUCTURA DEL GOBIERNO REGIONAL DE JUNÍN

VISTO:

El Informe Legal Nº 956-2015-GRJ/ORAJ de fecha 22 de Octubre del 2015; el Reporte Nº 394-2015-GRJ-DRTC/DR de fecha 14 de Octubre del 2015; la Solicitud con fecha de recepción 06 de Octubre del 2015, sobre Recurso de Apelación contra la Resolución Directoral Regional Nº 00865-2014-GRJ-DRTC/DR de fecha 28 de Setiembre del 2015, interpuesto por el administrado don **MAXIMO FAUSTO DE LA CRUZ CARHUAMACA**, y;

CONSIDERANDO:

Primero: conforme fluye de los actuados, con fecha 24 de Agosto del 2015 el Sr. Máximo Fausto De La Cruz Carhuamaca -en adelante el impugnante-, servidor reincorporado mediante sentencia de vista Nº 812-2015, que ordena a la Dirección Regional de Transportes y Comunicaciones se reponga al mencionado Señor en el cargo de técnico administrativo III, con nivel remunerativo STA plaza Nº 27, al amparo de la Ley Nº 27803; solicita el pago de incentivos del SUB CAFAE por contar con sentencia ejecutoriada y con fecha 25 de agosto del mismo año, solicita el cumplimiento del Artículo 1º del Decreto Supremo Nº 050-2005-PCM, se le otorgue los incentivos y/o asistencia económica otorgado por el CAFAE;

Segundo: Mediante Resolución Directoral Regional Nº 865-2015-GRJ-DRTC/DR de fecha 28 de Setiembre del 2015, se resuelve dicha solicitud, declarando improcedente el pago de incentivos del SUB CAFAE;

Tercero: Con fecha 06 de Octubre del 2015, el impugnante interpone recurso de apelación contra la resolución mencionada precedentemente, solicitando su nulidad, ya que dicha resolución no se encuentra motivada, al no pronunciarse en relación a su petición de cumplimiento del Artículo 1º del Decreto Supremo Nº 050-2005-PCM. Que, con fecha 16 de Octubre del año en curso, es elevado todo lo actuado a ésta instancia, a fin de absolver conforme a Ley;

Cuarto: Resoluta pertinente tener en consideración cual es la naturaleza del CAFAE, siendo éste un ente ajeno al aparato estatal, con personería especial y distinta. En tal sentido, no está sujeto a las limitaciones presupuestarias contenidas en la Ley de Presupuesto del Sector Público. Los incentivos provenientes del CAFAE comprende a todo servidor del régimen del Decreto Legislativo Nº 276 que ocupa una plaza en la Entidad, indistintamente de la modalidad mediante la cual haya ocupado dicha plaza, y debería ser otorgado de acuerdo a la categoría o nivel remunerativo que corresponda a la plaza del servidor;



G. R. I.	
REG. Nº	1267390
EXP. Nº	862029



"AÑO DE LA DIVERSIFICACIÓN PRODUCTIVA Y DEL FORTALECIMIENTO DE LA EDUCACIÓN"

Quinto: El CAFAE fue constituido sobre la base de los descuentos a los empleados públicos por incumplir las disposiciones legales sobre asistencia y puntualidad, teniendo por objetivo financiar medidas asistenciales a favor del personal. Sin embargo, con el transcurrir de los años la finalidad original del referido Fondo se ha desnaturalizado y actualmente viene siendo utilizado como una forma de compensar los bajos ingresos económicos del personal comprendido en el Decreto Legislativo N° 276 a quienes se les aplica el Sistema Único de Remuneraciones. Para tal efecto, la actual normativa recurre a la figura de incentivos para incluir mensualmente ingresos no remunerativos y que tampoco sirven de base para ningún otro beneficio legal, contribución carga o tributo, por lo que podemos concluir que el CAFAE constituye una fuente de informalidad y caos remunerativo en la administración pública;

Sexto: Respecto del personal comprendido en el otorgamiento de este beneficio, queda claro que el CAFAE es aplicado únicamente al personal administrativo del Gobierno Nacional y de los Gobiernos Regionales, bajo el régimen laboral del Decreto Legislativo N° 276, Ley de Bases de la Carrera Administrativa y de Remuneraciones del Sector Público. Así lo señala expresamente el Decreto Supremo N° 304-2012-EF, Texto Único Ordenado de la Ley N° 28411, Ley General del Sistema Nacional de Presupuesto Octava Disposición Transitoria, Literal b.7): *"En ningún caso, se podrán otorgar incentivos laborales al personal bajo el régimen laboral de la actividad privado, al personal contratado para proyectos de inversión, a los consultores, profesionales o técnicos contratados a cargo del PNUD u organismos similares, a las personas contratadas por servicios no personales u otra modalidad de contratación que no implique vínculo laboral, así como al personal comprendido en regímenes propios de Carrera, regulados por Leyes específicas, (Magistrados, Diplomáticos, Docentes Universitarios, Profesorado, Fuerzas Armadas, Policía Nacional y Profesionales de la Salud)";*

Séptimo: así como el Numeral 2.2) del Artículo 2° de la Ley N° 29874, Ley que Implementa medidas destinadas a fijar una escala base para el otorgamiento del incentivo laboral que se otorga a través de los Comités de Administración del Fondo de Asistencia y Estímulo (CAFAE) *"Quedan expresamente excluidos del ámbito de aplicación de la presente Ley los empleados públicos comprendidos en los regímenes especiales. Asimismo, quedan excluidos los funcionarios que se rigen por lo establecido en la Ley N° 28212, Ley que regula los ingresos de los altos funcionarios autoridades del Estado y dictan otras medidas; aquellos que se encuentren sujetos al régimen del Decreto Legislativo N° 728, Ley de Fomento del Empleo; la Ley N° 29806, Ley que regula la contratación de personal altamente calificado en el Sector Público y dictan otras disposiciones; el Decreto Legislativo N° 1057, Decreto Legislativo que regula el régimen especial de contratación administrativa de servicios; así como el Decreto Legislativo N° 1024, Decreto Legislativo que crea y regula el cuerpo de Gerentes públicos";*

Octavo: En ese orden de ideas, el Decreto Supremo N° 050-2005-PCM señala que *"los incentivos y/o asistencias económicas otorgadas por el Fondo de Asistencia y Estímulo regulados en el Artículo 141° del Decreto Supremo N° 005-90-PCM y el Decreto de Urgencia N° 088-2001 son percibidos por todo servidor público que se encuentre ocupando una plaza, sea en calidad de nombrado, encargado, destacado o*





"AÑO DE LA DIVERSIFICACIÓN PRODUCTIVA Y DEL FORTALECIMIENTO DE LA EDUCACIÓN"

cualquiera otra modalidad de desplazamiento que implique el desempeño de funciones superiores a 30 días calendario";

Noveno: Del Análisis de autos, se advierte que el impugnante al ser repuesto mediante sentencia de vista, en amparo de la Ley N° 27803, cuenta con el reconocimiento de un vínculo laboral previo con el Estado, sin embargo ésta reincorporación de los trabajadores públicos injustamente cesados colectivamente comporta el inicio de una nueva relación laboral y no la continuación de la interrumpida por el cese colectivo, conforme a la Ley N° 27803 y otras análogas, también es cierto que los años laborados con anterioridad mantienen su eficacia para su consideración como experiencia laboral previa para ser computados en concursos públicos o internos de progresión en la carrera administrativa;

Decimo: Sin embargo, cabe resaltar que la reincorporación ordenada judicialmente debe efectuarse en el nivel y/o categoría remunerativa que haya dispuesto el juez, es decir tal como señala la sentencia de vista, se le ha repuesto en la plaza N° 27 que correspondía al señor Germán Felipe Espinoza Pantoja, quien fue cesado por fallecimiento con el cargo funcional de TÉCNICO ADMINISTRATIVO III Nivel remunerativo ST-A, plaza que es de igual nivel en el que fue cesado, y no como alega el impugnante en el cargo de Jefe Operativo III, por lo que dicha restitución de las condiciones de trabajo anteriores al cese, tienen que ejecutarse en consonancia con la sentencia expedida, de modo que los actos practicados por la entidad no puedan considerarse como una forma de incumplimiento de la decisión judicial o una nueva afectación a los derechos laborales del servidor, por lo tanto se debe otorgar el CAFAE al servidor en relación a su plaza N° 27 de TÉCNICO ADMINISTRATIVO III Nivel remunerativo ST-A;

Undécimo: Estando a todo lo expuesto precedentemente, corresponde declarar fundado en parte el recurso de apelación planteado, y declarar la nulidad de la cuestionada Resolución, por no estar debidamente motivada, lo cual contraviene lo dispuesto en el numeral 4) del Artículo 3° de la Ley del Procedimiento Administrativo General N° 27444, requisito de validez del acto administrativo de acuerdo al Artículo 3° del mismo cuerpo normativo, causal de nulidad de acuerdo al numeral 2) del Artículo 10° de la ley comentada que establece "*son vicios del acto administrativo, que causan su nulidad de pleno derecho, los siguientes. 2).- El defecto o la omisión de alguno de sus requisitos de validez, (...)*"; debiendo retrotraerse el procedimiento hasta el momento que el Director Regional de Transportes y Comunicaciones de Junín, emita un nuevo acto administrativo resolviendo la petición del impugnante, interpretando y aplicando correctamente las Normas sobre la materia;

Por los fundamentos expuestos y estando a lo dispuesto por el Artículo segundo de la Resolución Ejecutiva Regional N° 495-2012-GR-JUNIN/PR, de fecha 22 de Noviembre de 2012, que dispone: "El cumplimiento de la Cuarta Disposición Complementaria del Reglamento de Organización y Funciones – ROF del Gobierno Regional Junín en materia de impugnación provenientes de las





"AÑO DE LA DIVERSIFICACIÓN PRODUCTIVA Y DEL FORTALECIMIENTO DE LA EDUCACIÓN"

Direcciones Regionales Sectoriales", contando con el visado de la Oficina Regional de Asesoría Jurídica;

SE RESUELVE:

1.- **DECLARAR FUNDADO EN PARTE**, el Recurso de Apelación planteado por el administrado don **MAXIMO FAUSTO DE LA CRUZ CARHUAMACA**, contra la Resolución Directoral Regional N° 865-2015-GRJ-DRTC/DR de fecha 28 de Setiembre del 2015. En consecuencia, **NULA** la mencionada Resolución, por no estar debidamente motivada y por los fundamentos expuestos en la presente Resolución.

2.- **RETROTRAER**, el procedimiento administrativo hasta el momento en que se produjo el vicio, esto es, hasta el momento en que el Director Regional de Transportes y Comunicaciones Junín, se pronuncie y emita un nuevo acto administrativo, en relación a la solicitud del impugnante, interpretando y aplicando correctamente las Normas.

3.- **NOTIFICAR**, copia de la presente resolución al interesado, a la Dirección Regional de Transportes y comunicaciones Junín y a los demás órganos competentes del Gobierno Regional Junín.

4.- **DISPONER**, la devolución del expediente administrativo a la Dirección Regional de Transportes y Comunicaciones Junín, a fin de mantener un único expediente conforme se encuentra establecido en el Artículo 150° de la Ley del Procedimiento Administrativo General N° 27444.

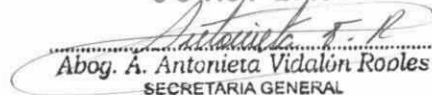
REGÍSTRESE, COMUNÍQUESE Y ARCHÍVESE.




Ing. WILLIAM TEDDY BEJARANO RIVERA
Gerente Regional de Infraestructura
GOBIERNO REGIONAL JUNÍN

GOBIERNO REGIONAL JUNÍN
Lo que transcribo a Ud. para su
conocimiento y fines pertinentes

HYO. 03 NOV 2015


Abog. A. Antonieta Vidalón Roolos
SECRETARIA GENERAL