

RESOLUCIÓN GERENCIAL GENERAL REGIONAL

Nº **104** -2014-GRJ/GGR

Huancayo, 28 AGO 2014

EL GERENTE GENERAL REGIONAL DEL GOBIERNO REGIONAL JUNÍN.

VISTO:

El Informe Legal N° 609-2014-GRJ/ORAJ de fecha 26 de Agosto de 2014 y el Reporte N° 67-2014 GRJ/SG con fecha de recepción 20 de Agosto de 2014, con el que remiten Recurso de Apelación contra la Resolución Directoral Administrativa N° 620-2014-GRJ/ORAF de fecha 12 de Agosto del 2014, interpuesto por la Administrada doña **MARIELA LILIANA CONTRERAS RUIZ**;

CONSIDERANDO:

Que, el Reporte N° 67-2014-GRJ/SG, de fecha 19 de Agosto de 2014, mediante el cual el Secretario General (e) del Gobierno Regional Junín, eleva a la Gerencia General Regional, el recurso de apelación planteado por la administrada señora Mariela Liliana Contreras Ruiz, contra la Resolución Directoral Administrativa N° 620-2014-GRJ/ORAF, de fecha 12 de Agosto del 2014;

Que, el Escrito de interposición de recurso de apelación de fecha 13 de Agosto de 2014, interpuesto por la administrada señora Mariela Liliana Contreras Ruiz, contra la Resolución Directoral Administrativa N° 620-2014-GRJ/ORAF, de fecha 12 de Agosto del 2014, en atención a las consideraciones de hecho y derecho que expone en el referido escrito;

Que, el numeral 1.1 del Artículo IV del Título Preliminar de la Ley N° 27444 - Ley del Procedimiento Administrativo General, señala que, conforme el Principio de Legalidad, *"las autoridades administrativas deben actuar con respeto a la Constitución, la Ley y el Derecho, dentro de las facultades que le están atribuidas y de acuerdo a los fines para los que le fueron conferidas"*; así también, el numeral 1.5 del citado Artículo, el cual regula el Principio de Imparcialidad, establece que *"las autoridades administrativas actúan sin ninguna clase de discriminación entre los administrados, otorgándoles tratamiento y tutela igualitarios frente al procedimiento resolviendo conforme al ordenamiento jurídico y con atención al interés general"*;

Que, el numeral 11.1 del Artículo 11° de la Ley N° 27444 - Ley del Procedimiento Administrativo General, refiere que *"los administrados plantean la nulidad de los actos administrativos que les conciernan por medio de los recursos administrativos previstos en el Título III Capítulo II de la presente Ley"*;

Que, el numeral 206.1 del Artículo 206° de la Ley N° 27444 - Ley del Procedimiento Administrativo General, señala que, *"conforme a lo señalado en el Artículo 108°, frente a un acto administrativo que se supone viola, desconoce o lesiona un derecho o interés legítimo, procede su contradicción en la vía administrativa mediante los recursos administrativos señalados en el artículo siguiente"*;

DOC 766782

EXP 5345-1



GERENCIA GENERAL REGIONAL



"AÑO DE LA PROMOCIÓN DE LA INDUSTRIA RESPONSABLE Y DEL COMPROMISO CLIMÁTICO"

Que, el numeral 207.1 del Artículo 207° de la Ley N° 27444 - Ley del Procedimiento Administrativo General, establece que **"los recursos administrativos son: a) Recurso de reconsideración; b) Recurso de apelación; c) Recurso de revisión"**; así mismo el numeral 207.2 del citado articulado refiere que **"el término para la interposición de los recursos es de quince (15) días perentorios..."**;

Que, la Resolución Directoral Administrativa N° 620-2014-GRJ/ORAF, de fecha 12 de Agosto del 2014; ha sido notificada con fecha 12 de Agosto del 2014 a la administrada Mariela Liliana Contreras Ruiz, quien interpone su recurso de apelación a la Dirección Regional de Administración y Finanzas del Gobierno Regional Junín, con fecha 13 de Agosto del 2014; es decir dentro del plazo legal establecido, señalado en el numeral 207.2 del Artículo 207° de la Ley N° 27444 - Ley del Procedimiento Administrativo General;

Que, la administrada argumenta que ingresó a laborar en la administración pública el 02 de Enero del año 2012, hasta el 17 de Julio del 2014, desempeñando el cargo de Asistente Administrativo de la Sub Gerencia de Supervisión y Liquidación de Obras del Gobierno Regional de Junín, teniendo un horario y jornada de trabajo de forma permanente, realizando labores de naturaleza permanente; así mismo que durante todo su vínculo ha estado sujeto a subordinación y fiscalización. También argumenta que durante su relación laboral se le ha cursado documentos de índole laboral, los cuales sólo se remiten a trabajadores con un perfecto contrato laboral de trabajo. Argumentos que no han sido probados por la administrada mediante documentos idóneos y de fecha cierta, pues de la revisión de autos no se ha encontrado los documentos cursados a la administrada, tal como argumenta en su escrito de apelación;

Que, se ha podido verificar, de los documentos que obran en autos, que la administrada Mariela Liliana Contreras Ruiz, prestó servicios como asistente administrativo apoyando durante el proceso constructivo de la ejecución de las distintas obras o proyectos que el Gobierno Regional Junín ejecutó;

Que, del estudio de los actuados se puede colegir que la administrada inició actividades el 01 de Junio del 2012, mediante Contrato de Locación de Servicios N° 454-2012-GRJ/ORAF, del 01 de Junio del 2012 al 31 Julio del 2012, como asistente administrativo en la obra "Mejoramiento de la Vía Evitamiento Mercado Mayorista Cementerio General - Tarma - Junín"; luego mediante Contrato de Locación de Servicios N° 868-2012-GRJ/ORAF, prestó servicios del 01 de Agosto del 2012 al 31 de Diciembre del 2012, como asistente administrativo en la obra "Mejoramiento de la Carretera Vecinal Huancayo - El Tambo - San Agustín de Cajas - Hualhuas - Saños - Quilcas - San Jerónimo de Tunán - Ingenio de la Provincia de Huancayo - Junín"; luego mediante Contrato de Locación de Servicios N° 028-2013-GRJ/ORAF, prestó servicios desde el 01 de Febrero del 2013 al 31 de Marzo del 2013, como asistente administrativo en la obra "Mejoramiento de la Carretera a Nivel Asfaltado tramo: Acobamba - Palcamayo - San Pedro de Cajas - Condorín - Provincia de Tarma - Junín", la cual se prorrogó hasta el 16 de Abril del 2014; finalmente mediante Contrato N° 483-2013-GRJ/ORAF (Adjudicación de menor cuantía N° 084-2012-GRJ-CEP-S Segunda Convocatoria), prestó servicios del 18 de Abril del 2014 al 17 de Julio del 2014, como asistente administrativo para la Etapa de Ejecución de la Obra del Proyecto "Mejoramiento de la Capacidad Resolutiva del Hospital Daniel Alcides Carrión". Cabe mencionar que todas las obras mencionadas estuvieron a cargo de la Sub Gerencia de Supervisión y Liquidación de Obras del Gobierno Regional



GERENCIA GENERAL REGIONAL



¡Trabajando con la fuerza del pueblo!

"AÑO DE LA PROMOCIÓN DE LA INDUSTRIA RESPONSABLE Y DEL COMPROMISO CLIMÁTICO"

Junín; en los cuales percibió sus honorarios profesionales afectando el gasto de las partidas presupuestales de cada proyecto de inversión o de las obras respectivas;

Que, conforme al Artículo 2° del Decreto Legislativo N° 276 – Ley de Bases de la Carrera Administrativa y de Remuneraciones del Sector Público, ***"No están comprendidos en la Carrera Administrativa los servidores públicos contratados ni los funcionarios que desempeñan cargos políticos o de confianza, pero sí en las disposiciones de la presente Ley en lo que les sea aplicable"***;

Que, de acuerdo a lo establecido por el Artículo 28° del Reglamento de la Carrera Administrativa, aprobado mediante Decreto Supremo N° 005-90-PCM, el ingreso a la Administración Pública en la condición de servidor de carrera ***o de servidor contratado para labores de naturaleza permanente se efectúa obligatoriamente mediante concurso***. La incorporación a la Carrera Administrativa será por el nivel inicial del grupo ocupacional al cual postuló. ***Es nulo todo acto administrativo que contravenga la presente disposición***;

Que, mediante Decreto Supremo N° 017-96-PCM se establecen determinadas obligaciones dentro del proceso de selección para la cobertura de plazas y contratación de personal, tales como: i) presentación por parte de los postulantes de una Declaración Jurada consignando además de sus datos personales la información de haber prestado servicios en algún organismo público, y ii) la obligación de la entidad de corroborar dicha información, así como de exigir requisitos que guarden relación con las funciones inherentes al cargo vacante que es materia de provisión (formación, capacitación, experiencia y/o título profesional, entre otros);

Que, así mismo el Artículo 15° del mencionado Decreto Legislativo N° 276 establece que, ***"La contratación de un servidor para realizar labores administrativas de naturaleza permanente no puede renovarse por más de tres años consecutivos. Vencido este plazo, el servidor que haya venido desempeñando tales labores podrá ingresar a la carrera administrativa, previa evaluación favorable, y siempre que exista la plaza vacante, reconociéndosele el tiempo de servicios prestados para todos sus efectos"***;

Que, por lo que, se debe tener en cuenta que el Artículo 28° del Decreto Supremo N° 005-90-PCM, establece que ***el ingreso a la carrera administrativa para efectuar labores de índole permanente se efectúa obligatoriamente mediante concurso, bajo sanción de nulidad***;

Que, en ese sentido, es importante mencionar, que ***si la persona fue contratada directamente sin que medie un concurso público de méritos, independientemente del transcurso del tiempo, el ingreso a la carrera administrativa deberá ser por concurso público*** de acuerdo a lo dispuesto en el Decreto Supremo N° 005-90-PCM y las condiciones previstas en el Decreto Supremo N° 017-96-PCM;

Que, a ello, refuerza lo expresado en el numeral precedente, lo dispuesto por el Decreto Legislativo N° 276 cuando establece que el servidor contratado puede ser incorporado al régimen de carrera, por voluntad de la entidad o por desnaturalización del vínculo por exceso del plazo, previo cumplimiento de los requisitos establecidos en la normativa;

Que, por lo que el Artículo 40° del Reglamento del Decreto Legislativo N° 276, aprobado mediante Decreto Supremo N° 005-90-PCM, establece que el servidor contratado puede ser incorporado a la Carrera Administrativa mediante nombramiento, por el primer nivel del grupo ocupacional **para el cual concursó**, en caso de existir plaza vacante y de contar previamente con evaluación favorable sobre su desempeño laboral, después del primer año de servicios ininterrumpidos. Hecho que no se cumple en el presente caso;

Que, el mismo Artículo 40° dispone que, vencido el plazo máximo de contratación de tres (03) años, la incorporación del servidor de Carrera Administrativa constituye un derecho reconocido, siempre que este cuente con evaluación favorable sobre su desempeño. En ese supuesto, la entidad deberá gestionar la provisión y cobertura de la plaza correspondiente, al haber quedado demostrada su necesidad;

Que, corresponde apreciar que para efectuar el nombramiento, el Artículo 40° ya citado, prevé dos posibilidades de acuerdo al tiempo que el personal viene realizando servicios personales: i) Como facultad exclusiva de la entidad, si es que el personal ha prestado servicios como contratado por mínimo un año ininterrumpido y se cumple con el procedimiento previsto en el Decreto Legislativo N° 276, Decreto Supremo N° 005-90-PCM y las condiciones establecidas en el Decreto Supremo N° 017-96-PCM; o ii) Si el trabajador adquiere el derecho a ser nombrado al haber transcurrido tres años de servicios ininterrumpidos, siempre que se cumpla con el procedimiento previsto en el Decreto Legislativo N° 276, el Decreto Supremo N° 005-90-PCM y las condiciones establecidas en el Decreto Supremo N° 017-96-PCM;

Que, supuestos en los cuales la administrada no se encuentra inmersa, a razón de que no concursó a la plaza que reclama y no cumplió labores permanentes por más de tres años ininterrumpidos. Además, como se puede apreciar de los numerales precedentes, el nombramiento de personal contratado, no es una creación especial de las normas presupuestales, sino que dicha posibilidad se encuentra prevista por las normas de la carrera administrativa, las cuales señalan los requisitos y procedimientos respectivos; y la aplicación efectiva de las normas correspondientes a nombramiento de personal contratado, como todas las normas de nombramiento, ha estado permanentemente prohibido por las normas presupuestales, basado en criterios de austeridad fiscal;

Que, es por ello, que el Decreto Legislativo N° 276 y su Reglamento, aprobado por Decreto Supremo N° 005-90-PCM, que regulan un régimen de carrera, prevén que para ingresar en él y acceder a sus beneficios, se deben cumplir determinados requisitos, uno de los cuales es que **el ingreso se realizará mediante concurso público, bajo sanción de nulidad**, constituyéndose así en un requisito sine quo non para acceder a la carrera pública. En consecuencia, todo aquel que se encuentre bajo el régimen de locación de servicios personales y que no hubiere ingresado por concurso público, no forma parte de la carrera administrativa en la medida en que la norma lo prevé;

Que, en el presente caso, la administrada aduce haber laborado en el Gobierno Regional Junín por más de un año ininterrumpido realizando labores de naturaleza permanente, pero no ha sustentado su pretensión con prueba instrumental alguna conforme lo establece el numeral 162.1 del Artículo 162° de la Ley N° 27444 – Ley del



"AÑO DE LA PROMOCIÓN DE LA INDUSTRIA RESPONSABLE Y DEL COMPROMISO CLIMÁTICO"

Procedimiento Administrativo General, la cual refiere que **"Corresponde a los administrados aportar pruebas mediante la presentación de documentos e informes, proponer pericias, testimonios, inspecciones y demás diligencias permitidas, o aducir alegaciones"**;

Que, sin embargo, el numeral 162.2 del Artículo 162° de la Ley N° 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General, refiere que **"La carga de la prueba se rige por el principio de impulso de oficio establecido en la presente Ley"**; por lo que mediante Informe Técnico N° 025-2014 - ORAF-ORH-CEP que obra a fojas 21 del expediente, se remite informe y copias de las órdenes de servicio y comprobantes de pago realizadas a la administrada, por cada obra en la cual prestó servicios correspondiente a los años 2012, 2013 y 2014, el cual consta de 12 fojas; y corren del folio 01 al 12 del expediente, en el cual se denota que la administrada laboró esporádicamente y no ininterrumpidamente como aduce, pues se tiene que por cada período existen intervalos de tiempo en los cuales no laboró. **Con lo cual se advierte que la administrada no cumplió con laborar ininterrumpidamente, como argumenta; así mismo dichos comprobantes de pago y órdenes de servicios denotan prestación de servicios de carácter civil y no constituyen de naturaleza remunerativa incluida en planilla de haberes;**



Que, los Artículos 1764° al 1770° del Código Civil, señalan que en las cláusulas de los contratos suscritos **"el locador no establece vínculo de carácter laboral alguno con la institución"**; así mismo que **"el locador se obliga, sin estar subordinado al comitente, a prestarle sus servicios (materiales e intelectuales) por cierto tiempo o para un trabajo determinado, a cambio de una retribución, lo que de ninguna manera genera o puede generar derecho laboral"**; lo cual se aplica en el presente caso;



Que, así mismo, se ha verificado del estudio de autos, que la administrada prestó servicios como asistente administrativo para la Etapa de Ejecución de la Obra del Proyecto "Mejoramiento de la Capacidad Resolutiva del Hospital Daniel Alcides Carrión", del 18 de Abril del 2013 al 17 de Julio del 2014, mediante contrato de adjudicación de menor cuantía N° 084-2012-GRJ-CEP-S Segunda Convocatoria, la cual por su propia naturaleza estuvo regulada por la Ley N° 1017 – Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento; y no puede aplicarse en ningún caso para que un servidor de esta naturaleza contractual, obtenga derechos laborales, como en el presente caso;

Que, ahora, sobre la interpretación del Artículo 1° de la Ley N° 24041, este le otorga al servidor contratado para labores de naturaleza permanente, determinada estabilidad laboral contra la decisión unilateral del Estado de resolver su contrato o cesarlo por razones subjetivas. Es por ello que un servidor sólo podría ser cesado o destituido si se evidencia la comisión de una falta grave previo procedimiento disciplinario;

Que, empero, ello no implica que el servidor con más de un año ininterrumpido de servicios goce de los mismos derechos que un servidor de carrera o que haya obtenido el derecho al nombramiento, toda vez que **dicha condición recién es exigible al tercer año de contratación y sólo si es que cumple con los requisitos previstos en el Artículo 40° del Reglamento de la Ley de la Carrera Administrativa aprobado mediante Decreto Supremo N° 005-90-PCM, largamente tratado en los ítems precedentes;**

Que, así mismo, cabe resaltar que la protección contra la destitución o el cese no es de aplicación a otros supuestos de contratación de personal, taxativamente



GERENCIA GENERAL REGIONAL



¡Trabajando con la fuerza del pueblo!

"AÑO DE LA PROMOCIÓN DE LA INDUSTRIA RESPONSABLE Y DEL COMPROMISO CLIMÁTICO"

contemplados en el propio Artículo 2° de la Ley N° 24041, la cual refiere: **"No están comprendidos en los beneficios de la presente Ley los servidores públicos contratados para desempeñar: 1.- Trabajos para obra determinada. 2.- Labores en proyectos de inversión, proyectos especiales, en programas y actividades técnicas, administrativas y ocupacionales, siempre y cuando sean de duración determinada. 3.- Labores eventuales o accidentales de corta duración. 4.- Funciones políticas o de confianza";**

Que, en consecuencia, la estabilidad a que alude la Ley N° 24041 debe ser interpretada de manera restrictiva, es decir, sus efectos sólo son aplicables al personal contratado para labores permanentes como una protección, mientras dure la vigencia de dicho contrato, sin que ello modifique las condiciones y disposiciones contenidas en el Artículo 40° del Reglamento de la Ley de la Carrera Administrativa sobre el acceso al nombramiento en primer nivel del grupo ocupacional; al cual la administrada, en el presente caso, no se encuentra inmersa a razón de que no ha ingresado a la administración pública por concurso público de méritos o ha laborado por más de tres años ininterrumpidos en labores de naturaleza permanente;

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

SE RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO: DECLÁRESE INFUNDADO el Recurso de Apelación interpuesto por la administrada doña **MARIELA LILIANA CONTRERAS RUIZ**, contra la Resolución Directoral Administrativa N° 620-2014-GRJ/ORAF, de fecha 12 de Agosto del 2014.

ARTICULO SEGUNDO: CONFÍRMESE en todos sus extremos la Resolución Directoral Administrativa N° 620-2014-GRJ/ORAF, de fecha 12 de Agosto del 2014.

ARTICULO TERCERO: DAR por agotada la vía administrativa, en aplicación a lo dispuesto en el Artículo 218° de la Ley del Procedimiento Administrativo General N° 27444.

ARTICULO CUARTO: DISPÓNGASE el archivamiento del expediente administrativo en la Secretaría General del Gobierno Regional Junín.

ARTÍCULO QUINTO: NOTIFICAR copia de la presente resolución a la interesada, a la Secretaría General del Gobierno Regional Junín y demás órganos competentes del Gobierno Regional Junín.

REGÍSTRESE, COMUNÍQUESE Y ARCHÍVESE.

GOBIERNO REGIONAL JUNÍN

Ing. Ulises Panéz Beraún
GERENTE GENERAL

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

HYO.

28 AGO 2014

Abog. *[Firma]* Pérez
SECRETARÍA GENERAL (e)