



Municipalidad Distrital
Mariano Melgar

RESOLUCIÓN DE GERENCIA MUNICIPAL N° 077 -2021-MDMM

Melgar, 12 ABR 2021

VISTO:

Sentencia de Vista N.° 400-2017 (CAUSA N° 00075-2014-0-0410-JM-CI-01); Resolución N.° 40 de fecha 01.06.2018; Informe N.° 037-2021-OGRH-GA/MDMM; Informe N.° 030-2021-PPM-MDMM; Informe N.° 063-2021-GA/MDMM; Resolución de Gerencia de Administración N°021-2019-MDMM; Dictamen Legal N°237-2021-GAJ-MDMM, de la Gerencia de Asesoría Jurídica, y;

CONSIDERANDO:

I.- ANTECEDENTES Y VALORACIÓN JURIDICA:

Que, la Constitución Política del Perú, en su artículo 194 señala que las Municipalidades son órganos de Gobierno Local, con personería Jurídica de derecho público y tienen autonomía política, económica y administrativa en los asuntos de su competencia, y concordante con lo dispuesto en el Artículo II de la Ley N° 27972 Ley Orgánica de Municipalidades. La autonomía que la Constitución Política del Perú establece para las Municipalidades radica en la facultad de ejercer actos de gobierno, administrativos y de administración, con sujeción al ordenamiento jurídico.

Que, el artículo IV del Título Preliminar del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, establece que el debido procedimiento, es uno de los Principios del Procedimiento Administrativo, reconociendo en ese sentido, que: "Los administrados gozan de todos los derechos y garantías inherentes al debido procedimiento administrativo, que comprende el derecho a exponer sus argumentos, a ofrecer y producir pruebas y a obtener una decisión motivada y fundada en derecho."

Que, mediante expediente N.° 8739-2018, de fecha 20.06.2018, el Sr. Hugo Daniel Esquivel Zevallos, informa que la Municipalidad cumplió con reconocer la nivelación de sus remuneraciones conforme lo ordenado en la Sentencia de Vista N.° 400-2017, faltando el reconocimiento de devengados y la programación del pago correspondiente desde el año 2011 a febrero del año 2018, por lo que solicita a la Oficina de Recursos Humanos cumpla con calcular los devengados y efectúe el pago correspondiente mediante la emisión de una Resolución, conforme lo resuelto por la Resolución Judicial N.° 40-2018 en ejecución de sentencia ordenado mediante Sentencia de Vista N° 400-2017.

Que, de la revisión de la Sentencia de Vista N.° 400-2017 (CAUSA N° 00075-2014-0-0410-JM-CI-01), se dispuso que la demandada Municipalidad Distrital de Mariano Melgar expida resolución pronunciándose sobre la petición del actor de nivelación de remuneración de S/.1888.00 (mil ochocientos ochenta y ocho soles) a S/.2,850.00 (dos mil ochocientos cincuenta soles) con los incrementos remunerativos y beneficios del nivel adquirido en la carrera administrativa conforme a ley y las normas municipales (...).

Que, mediante Resolución N.° 40 de fecha 01.06.2018, se resolvió requerir a la demandada para que en el plazo de quince días (principio de razonabilidad) cumpla con emitir nuevas resoluciones en la que se reconozca la nivelación de la remuneración del demandante de S/. 1 888.00 a S/. 2 850.00 con los incrementos y beneficios del nivel adquirido en la carrera administrativa conforme la ley y las normas municipales desde el año dos mil once al dos mil trece. Asimismo se ordene su reubicación a su plaza de origen como Gerente de Administración Tributaria, bajo apercibimiento de imponer multa de una unidad de referencia procesal.

Que, mediante Informe N.° 0433-2018-RSV-OGRH-MDMM de fecha 27.06.2018, el Sr. Román T. Sánchez Vera, Técnico Administrativo de Remuneraciones y Planillas realiza la liquidación de devengados desde enero del 2011 a diciembre del 2013 en el cargo de Gerente de Administración Tributaria el cual asciende a la suma de S/.29,632.58. De igual forma a través del informe n.° 526-2018 -RSV-OGRH-MDMM de fecha 14.08.2018, informa que se ha dado cumplimiento a la nivelación de su remuneración del administrado al cargo de Gerente de Administración Tributaria.

Que, en merito a ello, mediante Informe N.° 367-2018-GPyP-MDMM, de fecha 31.12.2018, la Gerencia de Planeamiento y Presupuesto, otorga disponibilidad presupuestal por el monto de S/.29,632.58 (veintinueve mil seiscientos treinta y dos con 58/100 soles) la que ha sido programada en 48 cuotas de S/. 617.35 desde enero del año 2021 a diciembre del 2024. En este contexto, la Gerencia de Administración mediante Resolución de Gerencia de Administración N° 021-2019-MDMM de fecha 12.04.2019, resolvió aprobar el cronograma de pago que en total suma S/. 29,632.58 (veintinueve mil



Municipalidad Distrital
Mariano Melgar

RESOLUCIÓN DE GERENCIA MUNICIPAL N° 077 -2021-MDMM

seiscientos treinta y dos con 58/100 soles) propuesto por la Gerencia de Planeamiento y Presupuesto a favor del Sr. Hugo Daniel Esquivel Zevallos.

Que, posteriormente, mediante Informe N.° 037-2021-OGRH-GA/MDMM de fecha 14.01.2021, la Oficina de Gestión de Recursos Humanos, advierte que en base a la documentación anteriormente señalada, la Municipalidad Distrital de Mariano Melgar emite la Resolución Gerencia de Administración N.° 21-2019-MDMM de fecha 12.04.2019 mediante la cual aprueba el cronograma de pago que en total suma S/. 29,632.58 propuesto por la Gerencia de Planeamiento y Presupuesto a favor del Sr. Hugo Daniel Esquivel Zevallos, el cual tiene como fecha de inicio de pago el mes de enero del 2021 y fecha de culminación de pago diciembre del 2024; sin embargo, de la revisión de los requerimientos y disposiciones dictadas por el poder judicial se ha identificado que en los mismos se resuelve la emisión de nueva resolución en la que se reconozca la nivelación de la remuneración del demandante de S/. 1888.00 a S/. 2850.00 con los incrementos y beneficios del nivel adquirido en la carrera administrativa conforme la ley y las normas municipales desde el año 2011 al 2013 y se ordena su reubicación a su plaza de origen como Gerente de Administración Tributaria.

Que, por su parte la Procuraduría Pública Municipal, mediante Informe N.° 030-2021-PPM-MDMM, de fecha 17.03.2021, informa que la Resolución de Gerencia de Administración Nro. 021-2019-MDMM de fecha 12.04.2019, aprobó el cronograma de pago por la suma de S/ 29,632.58 a favor del servidor Hugo Daniel Zevallos, el mismo que no resultaría congruente con lo dispuesto por el Poder Judicial en particular con la Resolución de Vista 400-2017 (...) dispusieron que la demandada Municipalidad Distrital de Mariano Melgar expida nueva resolución pronunciándose sobre la petición del actor de nivelación de remuneración de S/ 1,888.00 a S/ 2,850.00 con los incrementos remunerativos y beneficios del nivel adquirido en la carrera administrativa conforme a ley y las normas municipales y que se ordene su reubicación a su plaza de origen como gerente de la Administración Tributaria de conformidad con lo dispuesto en la Resolución 205-2012-MDMM y Resolución N76-2013-MDMM. Por lo tanto, sugiere que de manera célere se adopten las decisiones y actos que permitan emitir un adecuado pronunciamiento como ordena la Sala Civil y además revisar la pertinencia, viabilidad y vigencia de la Resolución de Gerencia de Administración N° 021-2019-MDMM, expedida el 12 de abril del 2019, y se realice el deslinde de responsabilidades.

Que, mediante Informe N.° 063-2021-GA/MDMM, de fecha 22.03.2021, la Gerencia de Administración informa en relación que de acuerdo a lo descrito en el Informe N.° 30-2021-PPM-MDMM, precisa que la Resolución de Gerencia de Administración N° 021-2019-MDMM por la suma de S/ 29,632.58 a favor de Hugo Daniel Esquivel Zevallos no resultaría congruente con lo dispuesto por el poder judicial en particular por la Resolución N° 400-2017, por lo tanto solicita la nulidad de Resolución de Gerencia de Administración N° 021-2019-MDMM.

Que, según el Texto Único Ordenado de la Ley 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, en su Artículo 10°, refiere: “**Causales de nulidad**” Son vicios del acto administrativo, que causan su nulidad de pleno derecho, los siguientes:

1. La contravención a la Constitución, a las leyes o a las normas reglamentarias.
2. El defecto o la omisión de alguno de sus requisitos de validez, salvo que se presente alguno de los supuestos de conservación del acto a que se refiere el Artículo 14.
3. Los actos expresos o los que resulten como consecuencia de la aprobación automática o por silencio administrativo positivo, por los que se adquiere facultades, o derechos, cuando son contrarios al ordenamiento jurídico, o cuando no se cumplen con los requisitos, documentación o trámites esenciales para su adquisición.
4. Los actos administrativos que sean constitutivos de infracción penal, o que se dicten como consecuencia de la misma”.

Que, en el mismo texto legal, el artículo 213°, respecto de la Nulidad de Oficio señala que:

213.1 *En cualquiera de los casos enumerados en el Artículo 10, puede declararse de oficio la nulidad de los actos administrativos, aun cuando hayan quedado firmes, siempre que agraven el interés público o lesionen derechos fundamentales”.*

213.2 La nulidad de oficio solo puede ser declarada por el funcionario jerárquico superior al que expidió el acto que se invalida (...).

En caso de declaración de nulidad de oficio de un acto administrativo favorable al administrado, la autoridad, previamente al pronunciamiento, le corre traslado, otorgándole un plazo no menor de cinco (5) días para ejercer su derecho de defensa (...).



Municipalidad Distrital
Mariano Melgar

RESOLUCIÓN DE GERENCIA MUNICIPAL N° 077-2021-MDMM

Que, mediante Carta N.° 07-2021-GM-MDMM de fecha 25.03.2021, la Municipalidad Distrital de Mariano Melgar, en mérito al Artículo 213 numeral 2 del T.U.O. de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, se le corrió traslado al administrado Sr. Hugo Daniel Esquivel Zevallos la nulidad solicitada, otorgándole un plazo no menor de cinco (5) días, contados a partir de la recepción del documento, para que presente sus alegatos y evidencias a su favor, ello a efecto de no vulnerar su derecho de defensa y el debido procedimiento. En respuesta de ello, mediante Expediente N.° 3081 de fecha 26.03.2021, el administrado informa que el presente expediente se encuentra judicializado ante el 2do Juzgado de Familia de la Sede del Módulo Básico de Justicia de Mariano Melgar con el Expediente N° 00075-2014-0-0410-JM-CI-01, siendo su estado del proceso en ejecución de sentencia, por lo que la Gerencia Municipal deberá remitir todo acto administrativo que emita con relación a la causa señalada, a efectos de poner en conocimiento su decisión administrativa de Nulidad de Resolución de Gerencia de Administración N° 0021-2019-MDMM contenida en la Carta N° 007-2021-GM-MDMM de fecha 25.03.2021, a fin que el Juzgado sea quien determine lo conveniente en la instancia judicial.

Que, conforme lo señalado en el artículo 213.3° de la Ley 27444 señala que la facultad para declarar la nulidad de oficio de los actos administrativos prescribe en el plazo de dos (2) años, contado a partir de la fecha en que hayan quedado consentidos (...) 2013.4 en caso de que haya prescrito el plazo previsto en el numeral anterior, solo procede demandar la nulidad ante el Poder Judicial vía el proceso contencioso administrativo, siempre que la demanda se interponga dentro de los tres (3) años siguientes a contar desde la fecha en que prescribió la facultad para declarar la nulidad en sede administrativa.

Que, en ese sentido la Resolución de Gerencia de Administración N° 021-2019-MDMM, fue emitida el 12 de abril del 2019, por lo que el plazo para declarar la Nulidad de Oficio (02 años) es decir hasta el 12 de abril del 2021; sin embargo a este plazo debe considerarse el Decreto supremo N°. 044-2020-PCM y sus prorrogas, Decreto Supremo 87-2020-PCM, de fecha 20 de mayo del 2020, se dispone la prórroga de la suspensión del cómputo de plazos regulada en el numeral 2 de la Segunda Disposición Complementaria Final del Decreto de Urgencia N° 026-2020, ampliado por el Decreto Supremo N° 076-2020-PCM y de lo dispuesto en el artículo 28 del Decreto de Urgencia N° 029-2020, ampliado por el Decreto de Urgencia N° 053-2020, hasta el 10 de junio del 2020. De igual forma, debe tenerse en cuenta el Decreto de Alcaldía N.° 003-2020 -MDMM de fecha 11.06.2020, que suspende el cómputo de los plazos de inicio y de tramitación de los procedimientos administrativos sujetos a silencio positivo y negativo contemplados en el TUPA y los procedimientos de cualquier índole incluso los regulados por leyes y disposiciones especiales, que se encuentren sujetos a plazo; desde el 11 de junio hasta que se disponga el levantamiento del estado de emergencia nacional y/o aislamiento social obligatorio (cuarentena). En este contexto, se encontraría dentro del plazo para la declaración de nulidad de la Resolución de Gerencia de Administración N° 021-2019-MDMM.

Que, en consecuencia, si bien la Administración puede declarar la nulidad de actos administrativos a pedido de parte a través de los recursos administrativos establecidos por la Ley también puede ejercer dicha potestad de oficio cuando se incurra en las causales de nulidad del artículo 10° de la Ley, y aun cuando los mismos hayan quedado firmes, siempre que agraven el interés público o lesionen derechos fundamentales; es decir, la Administración Pública tiene el poder jurídico para eliminar sus actos viciados en su propia vía, y aun invocando como causales sus propias deficiencias. Por lo tanto, la Resolución de Gerencia de Administración N° 021-2019-MDMM de fecha 12.04.2019, incurre en la causal tipificada en el Artículo 10 del T.U.O. de la Ley 27444: **"2. El defecto o la omisión de alguno de sus requisitos de validez, salvo que se presente alguno de los supuestos de conservación del acto a que se refiere el Artículo 14."**, vulnerando el Artículo 3 T.U.O. de la Ley 27444 respecto de los siguientes requisitos de validez de los actos administrativos: (...) **2. Objeto o contenido.-** Los actos administrativos deben expresar su respectivo objeto, de tal modo que pueda determinarse inequívocamente sus efectos jurídicos. Su contenido se ajustará a lo dispuesto en el ordenamiento jurídico, debiendo ser lícito, preciso, posible física y jurídicamente, y comprender las cuestiones surgidas de la motivación. Y, **4. Motivación.-** El acto administrativo debe estar debidamente motivado en proporción al contenido y conforme al ordenamiento jurídico. Toda vez que, mediante la Resolución Gerencia de Administración N° 21-2019-MDMM de fecha 12.04.2019 se aprueba el cronograma de pago que en total suma S/. 29,632.58 propuesto por la Gerencia de Planeamiento y Presupuesto a favor del Sr. Hugo Daniel Esquivel Zevallos, el cual tiene como fecha de inicio de pago el mes de enero del 2021 y fecha de culminación de pago diciembre del 2024; sin embargo, de la revisión de la Sentencia de Vista N° 400-2017 (CAUSA N° 00075-2014-0-0410-JM-CI-01), se dispuso que la demandada Municipalidad Distrital de Mariano Melgar expida resolución pronunciándose sobre la petición del actor de nivelación de remuneración de S/.1888.00 (mil ochocientos ochenta y ocho soles) a S/.2,850.00 (dos mil ochocientos cincuenta soles) con los incrementos remunerativos y beneficios del nivel adquirido en la carrera administrativa conforme a ley y las normas municipales, en consecuencia, la resolución administrativa



Municipalidad Distrital
Mariano Melgar

RESOLUCIÓN DE GERENCIA MUNICIPAL N° 077-2021-MDMM

materia de nulidad no podrá manifestar inequívocamente sus efectos jurídicos puesto que no existe una relación concreta, directa y completa con lo decidido en la Sentencia de Vista N° 400-2017, y no existe una exposición clara de las razones de hecho y normativas que justifican la decisión adoptada, requisitos que son imprescindibles para la emisión de un acto administrativo. Por ende corresponde, declarar la **NULIDAD** de la Resolución de Gerencia de Administración N.° 021-2019-MDMM de fecha 12.04.2019, que resuelve aprobar el cronograma de pago que en total suma S/. 29,632.58 (veintinueve mil seiscientos treinta y dos con 58/100 soles) propuesto por la Gerencia de Planeamiento y Presupuesto a favor del Sr. Hugo Daniel Esquivel Zevallos; y en consecuencia de retrotraiga el procedimiento administrativo hasta la evaluación del expediente N.° 8739-2018, de fecha 20.06.2018 presentado por el Sr. Hugo Daniel Esquivel Zevallos.

Que, de conformidad a los considerandos del Marco Normativo y la doctrina mencionada en el Sustento de la Nulidad de Oficio de la presente resolución, corresponde a este Despacho, emitir el pronunciamiento correspondiente en su calidad de superior jerárquico conforme al Organigrama Estructural de la Municipalidad Distrital de Mariano Melgar.

Por lo expuesto, teniendo en cuenta los fundamentos planteados, y de conformidad a lo establecido Texto Único Ordenado de la Ley N°27444, Ley del Procedimiento Administrativo General;

SE RESUELVE:

ARTICULO PRIMERO. – DECLARAR DE OFICIO la Nulidad de la Resolución de Gerencia de Administración N° 021-2019-MDMM de fecha 12.04.2019, que resuelve aprobar el cronograma de pago que en total suma S/. 29,632.58 (Veintinueve Mil Seiscientos Treinta y Dos con 58/100 soles) propuesto por la Gerencia de Planeamiento y Presupuesto a favor del Sr. Hugo Daniel Esquivel Zevallos, por los fundamentos expuestos.

ARTICULO SEGUNDO. – RETROTRAER el procedimiento administrativo hasta la evaluación del expediente N° 8739-2018, de fecha 20.06.2018 presentado por el Sr. Hugo Daniel Esquivel Zevallos.

ARTÍCULO TERCERO. – DISPONER la remisión de **COPIAS** de los actuados a Secretaría Técnica de Procedimientos Administrativos Disciplinarios a fin que adopte las acciones pertinentes, en observancia de lo prescrito en el numeral 11.3 del artículo 11 del Texto único Ordenado de la Ley N°27444, Ley del Procedimiento Administrativo General aprobado mediante Decreto Supremo N°004-2019-JUS.

ARTICULO QUINTO.– NOTIFICAR la presente Resolución al interesado, y a las áreas pertinentes de la Municipalidad Distrital de Mariano Melgar, al amparo de lo prescrito en el artículo 24° del Texto Único Ordenado de la Ley N°27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General, para conocimiento y fines.

REGÍSTRESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE.

MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE MARIANO MELGAR
Abog. Miguel Ángel Pineda Avalos
GERENTE MUNICIPAL

MAPA/
EXP.
CC.

Interesado
Áreas
Archivo