



GOBIERNO REGIONAL CAJAMARCA
GERENCIA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL



Resolución Gerencial Regional N° 620-2011-GR.CAJ/GRDS

Cajamarca, 25 MAY 2011

VISTO:

El Expediente con registro SISGEDO N° 283574, materia del Recurso Administrativo de Apelación, interpuesto por doña Rosa Marina Tello Flores de Pérez, contra la Resolución Directoral Regional N° 6210-2009/ED-CAJ, de fecha 15 de diciembre de 2009, y;

CONSIDERANDO:

Que, mediante *Artículo Único*, del acto administrativo del Visto, la Dirección Regional de Educación Cajamarca, declaró *Improcedente* la solicitud, entre otros, de la recurrente, respecto de la **Nivelación de Pensiones con la inclusión de las Bonificaciones Especiales del D.S. N° 065-2003-EF y D.S. N° 056-2004-EF;**

Que, la impugnante amparándose en el artículo 209° de la Ley N° 27444, *Ley del Procedimiento Administrativo General*, recurre por ante el Gobierno Regional Cajamarca, *en vía de apelación*, para acreditar, conforme escrito adjuntado a folios veinticinco, que en vía de regularización solicitó, la nivelación de su pensión y pago de reintegro por devengados que le corresponde de acuerdo a ley, en atención a los D.S. N°s. 065-2003-EF y 056-2004-EF, a partir de la vigencia de las citadas normas, mismas que hechas permanentes en el tiempo constituyen una bonificación pensionable de acuerdo al art. 6° del D.L. N° 20530; sin embargo se emitió la impugnada donde se le comunica la improcedencia de sus solicitud; pero resulta que, si bien es cierto, la nivelación de su pensión con las asignaciones dispuestas en los D.S. antes citados corresponde solo a los docentes en actividad; sin embargo no se ha tenido en cuenta que tales exigencias formaban parte del parámetro constitucional entonces vigente, es decir, antes de la vigencia de la Ley N° 28389, que modificó la Primera Disposición Final Transitoria de la Constitución de 1993 y por ende derogó los derechos adquiridos de los trabajadores; por lo que, era perfectamente legal la nivelación de pensión de cesante con las remuneraciones de los profesores en actividad, de la recurrente, desde la fecha de su cese, hasta el 17 de noviembre de 2004, fecha en que la Ley N° 28449 derogó la Ley N° 23495; además refiere que, la recurrida no ha tenido en cuenta las sentencias de carácter vinculante dados por el Tribunal Constitucional, como es el caso del Exp. N° 051-2004-I/TC; por lo que, es procedente lo solicitado en virtud de los arts. 1° y 5° de la Ley N° 23495 que estipulan el derecho de la nivelación progresiva de las pensiones de los cesantes con más de 20 años de servicios jubilados de la administración pública no sometidos al Régimen del Seguro Social con otros regímenes especiales, con los haberes de los profesores en actividad de las respectivas categorías y niveles magisteriales;

Que, de actuados se advierte que, mediante Resolución Directoral Regional N° 3059-2002-ED-CAJ, de fecha 14 de agosto de 2002, se cesó a la recurrente, a partir del 01 de setiembre de 2002, en el cargo de Profesora 24 horas del C. E. "Nstra. Señora de la Merced" - Cajamarca, reconociéndole el derecho a pensión de cesantía provisional (90%), liquidada en base a 25 años, 04 meses y 22 días de labores prestadas a favor de la Administración Pública;

Que, la Asignación Especial por Labor Pedagógica Efectiva, otorgada en la suma de S/. 100,00 Nuevos Soles, mediante Decreto Supremo N° 065-2003-EF, durante los meses de mayo y junio de 2003, y demás normas complementarias: Decreto Supremo N° 097-2003-EF, que extiende el otorgamiento de dicha Asignación Especial por los meses de julio a diciembre de 2003; Decreto Supremo N° 014-2004-EF, que establece la continuidad de la referida Asignación Especial por el año 2004 y Decreto Supremo N° 056-2004-EF, que dispone incrementar la citada Asignación Especial en la suma de S/. 115,00 Nuevos Soles, tuvo como beneficiarios al personal docente activo, nombrado o contratado que desarrolla labor pedagógica efectiva con alumnos y Directores de Institución Educativa sin aula a cargo pero con labor efectiva en la Dirección de un Centro Educativo, comprendidos en la Ley del Profesorado y normas complementarias; sin embargo, estas Asignaciones Especiales, no tienen carácter ni naturaleza remunerativa ni pensionable y no se encuentra afecta a cargas sociales, tal como expresamente se advierte en los artículos 3°, 1°, 2° y 3°, respectivamente, de los Decretos Supremos anotados, determinándose de esta manera que, *la aludida Asignación Especial no es de alcance para los docentes cesantes;*

Que, mediante el artículo 3° de la Ley N° 28389, publicado el 17 de noviembre de 2004, se modificó la Primera Disposición Final y Transitoria de la Constitución Política del Estado, que estableció: "... Por razones de interés social, las nuevas reglas pensionarias establecidas por ley se aplicarán inmediatamente a los trabajadores y pensionistas de los regímenes pensionarios a cargo del Estado, según corresponda. No se podrá prever en ellas la nivelación de las pensiones con las remuneraciones, ni la reducción del importe de las pensiones que sean inferiores a una Unidad Impositiva Tributaria... Las modificaciones que se introduzcan en los regímenes pensionarios actuales, así como los nuevos regímenes pensionarios que se establezcan en el futuro, deberán regirse por los criterios de sostenibilidad financiera y no nivelación..."; siendo el caso que, la Ley N° 23495, que estableció la nivelación progresiva de las pensiones con los



GOBIERNO REGIONAL CAJAMARCA
GERENCIA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL



Resolución Gerencial Regional N° 620-2011-GR.CAJ/GRDS

Cajamarca, 25 MAY 2011

haberes de los servidores públicos en actividad de las respectivas categorías, se encuentra actualmente derogada por la Tercera Disposición Final de la Ley N° 28449;

Que, el artículo 4° de la Ley N° 28449, dispositivo legal que establece las nuevas reglas del régimen de pensiones del Decreto Ley N° 20530, **prohíbe la nivelación de pensiones con las remuneraciones y con cualquier ingreso previsto para los empleados o funcionarios públicos en actividad**, siendo el caso que, el artículo 6° de la antes citada Ley, establece: **“Es pensionable toda remuneración permanente en el tiempo y regular en su monto que se encuentre sujeta a descuentos para pensiones. No se incorporará a la pensión aquellos conceptos establecidos por norma expresa con el carácter de no pensionable”**, disposición concordante con la **Octava Disposición Final de la Ley N° 28411 - Ley General del Sistema Nacional de Presupuesto**, que establece: **“De acuerdo al Decreto Ley N° 20530, es pensionable toda remuneración afecta al descuento para pensiones que sea permanente en el tiempo y regular en su monto. Por lo tanto, no procede disponer la inclusión en el monto de la pensión de este régimen, de aquellos conceptos que, por norma expresa han sido establecidas con el carácter de no pensionables, como tampoco aquellos que no han estado afectos al descuento efectivo para las pensiones de dicho régimen”**; en tal sentido, atendiendo a la existencia de prohibición expresa de nivelación de pensiones, se tiene porque, respecto a la impugnante, la recurrida se encuentra conforme a Ley; consecuentemente, el recurso administrativo formulado deviene en Improcedente;

Estando al Dictamen N° 027-2011-GR.CAJ-DRAJ-GRHM, con la visación de la Dirección Regional de Asesoría Jurídica; Ley N° 27783; Ley N° 27867, modificada por Ley N° 27902; Ley N° 28389; Ley N° 28449; Ley N° 28411; Ley N° 27444, D.S. N° 065-2003-EF, D.S. N° 097-2003-EF; D.S. N° 014-2004-EF; D.S. N° 056-2004-EF; R.M. N° 398-2008-PCM; Mem. Múlt. N° 115-2010-GR.CAJ/GGR y Resolución Ejecutiva Regional N° 037-2004-GR-CAJ/P;

SE RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO: DECLARAR IMPROCEDENTE el Recurso Administrativo de Apelación, interpuesto por doña Rosa Marina Tello Flores de Pérez, contra la Resolución Directoral N° 6210-2009/ED-CAJ, de fecha 15 de diciembre de 2009, por las razones expuestas en la parte considerativa de la presente Resolución; en consecuencia, **CONFÍRMESE la recurrida; dándose por agotada la vía administrativa.**

ARTÍCULO SEGUNDO: PUBLÍQUESE la presente Resolución en el Portal de Transparencia del Gobierno Regional Cajamarca, en el plazo de tres (03) días.

REGÍSTRESE Y COMUNÍQUESE.



GOBIERNO REGIONAL CAJAMARCA
GERENCIA REGIONAL DE DESARROLLO SOCIAL
Jaime Eduardo Alcalde Ochoa
GERENTE