FIRMA DIGITAL
Firmado digitalmente por RABANAL DIAZ Walter Humberto FAU 20453744168 hard
Gerente
Motivo: Soy el autor del documento
Fecha: 03.02.2021 18:04:09 -05:00

Cajamarca, 03 de Febrero del 2021

RESOLUCION DE GERENCIA GENERAL REGIONAL N° D000024-2021-GRC-

VISTOS:

El **Expediente MAD N° 05561027**, de fecha **30 diciembre de 2020**, materia del **Recurso Administrativo de Apelación**, interpuesto por doña **Zaida Ymelda Díaz Rodríguez** contra la decisión administrativa contenida en la **Carta N° 255-2020-GR-CAJ-GSR.C,** de fecha **18 de diciembre de 2020**, emitida por el **Gerente Sub Regional de Cutervo**, y;

CONSIDERANDO:

Que, mediante **Carta N° 255-2020-GR-CAJ-GSRC,** de fecha **18 de diciembre de 2020**, el **Gerente Sub Regional de Cutervo**, comunicó a doña **Zaida Ymelda Díaz Rodríguez**, **la no renovación de su Contrato Administrativo de Servicios (CAS)**; sustentando su decisión en lo previsto por el artículo 13, numeral 13.1 literal h) del Decreto Supremo N° 075-2008-PCM que aprueba el Reglamento del Decreto Legislativo N°1057, es decir, por Vencimiento del Contrato;

Que, la impugnante de conformidad con lo establecido en el **artículo 218** del **Texto Único Ordenado** de la **Ley Nº 27444**, ***Ley del Procedimiento Administrativo General***, aprobado por **D.S. N° 004-2019-JUS**, recurre por ante el Gobierno Regional Cajamarca, ***en vía de apelación***, manifestando que, *ingresó a laborar en la Gerencia Sub Regional de Cutervo el 09 de enero de 2019 hasta el 31 de diciembre de 2020, cumpliendo funciones como* ***Asistente Administrativo de la Sub Gerencia de Operaciones de la Gerencia Sub Regional de Cutervo****, fecha última en que se da por concluida su relación laboral mediante Carta N° 255-2020-GR-CAJ-GSRC, de fecha 18 de diciembre de 2020, acumulando un año y 11 meses y veintiún días de manera interrumpida, bajo las condiciones de subordinación, prestación personal, percibiendo una remuneración mensual;* por lo que argumenta *estar amparada por el artículo 1 de la Ley N° 24041 toda vez que ha laborado a favor de la Gerencia Sub Regional de Cutervo por más de un año ininterrumpido de labores;* pero, que *se da por concluida su relación laboral sin que haya mediado causa justificada que precise la imputación de una falta laboral que tenga que ver con su conducta o capacidad laboral, y en ese contexto normativo, se debe tener en cuenta que la Ley N° 24041 establece un sistema de protección contra el despido arbitrario sin expresión de causa, para aquellos trabajadores contratados por la administración pública que desarrollen labores de carácter permanente y por más de un año que consiste en que no podrán ser despedidos si no existe una causa de despido y un previo proceso administrativo disciplinarios establecido en el Decreto Legislativo N° 276 y el Decreto Supremo N° 005-90-PCM, por lo que debe declararse la nulidad del acto impugnado y ordenarse su reposición en el cargo que venía desempeñando hasta antes de la vulneración de sus derechos constitucionales;* argumentando además que, *si bien su contrato se ha efectuado bajo la modalidad de Contratos de Locación de Servicios debe tenerse en cuenta el Principio de Primacía de la Realidad;*

Que, el **artículo 220** del **TUO** de la **Ley N° 27444**, ***Ley del Procedimiento Administrativo General***, aprobado por **D.S. N° 004-2019-JUS**, refiere que, el **recurso de apelación** se interpondrá cuando la impugnación

FIRMA DIGITAL
V°B°
GOBIERNO REGIONAL CAJAMARCA
Firmado digitalmente por MOREANO ECHEVARRIA Leoncio FAU 20453744168 soft
Motivo: Doy V° B°
Fecha: 03.02.2021 13:44:50 -05:00

Esta es una copia auténtica imprimible de un documento electrónico archivado en la sede del Gobierno Regional Cajamarca, aplicando lo dispuesto por el Art. 25 de D.S. 070-2013-PCM y la Tercera Disposición Complementaria Final del D.S. 026-2016-PCM. Su autenticidad e integridad pueden ser contrastadas a través de la siguiente dirección web: **https://mesavirtual.regioncajamarca.gob.pe/validadorDocumental** e ingresando la siguiente clave: **IE8XXVV**

se sustente en diferente interpretación de las pruebas producidas o cuando se trate de cuestiones de puro derecho, debiendo dirigirse a la misma autoridad que expidió el acto que se impugna para que eleve lo actuado al superior jerárquico; por lo que, en este contexto, la **Gerencia General Regional** del **Gobierno Regional Cajamarca**, resulta ser el superior jerárquico de la **Gerencia Sub Regional de Cutervo**; en consecuencia, es la Instancia Administrativa competente para absolver el grado de apelación formulado;

Que, del análisis de actuados y de los medios probatorios como las Ordenes de Servicio y Contratos que adjunta, se verifica que la impugnante **ingresó a laborar** como **Asistente en la Sub Gerencia de Operaciones de la Gerencia Sub Regional de Cutervo**, mediante ***Orden de Servicios N° 0000023*** *de fecha* ***13 de marzo de 2019***, por el periodo comprendido del **09 de enero del 2019 al 08 de febrero del 2019** y del **11 de febrero del 2019 al 28 de febrero del 2019;** posteriormente continuó laborando para la entidad regional como **Asistente en la Sub Gerencia de Operaciones de la Gerencia Sub Regional de Cutervo** mediante ***Contrato de Locación de Servicios N° 009-2019-GR.CAJ-GSR:C*** de fecha **06 de marzo de 2019,** del **07 de marzo al 06 de mayo de 2019;** ***Contrato de Locación de Servicios N° 034-2019-GR.CAJ-GSR:C*** de fecha **15 de mayo de 2019,** del **07 de mayo al 06 de julio de 2019**; ***Contrato de Locación de Servicios N° 043-2019-GR.CAJ-GSR:C*** de fecha **05 de julio de 2019,** del **07 de julio al 07 de octubre de 2019;** ***Contrato de Locación de Servicios N° 082-2019-GR.CAJ-GSR:C*** de fecha **03 de octubre de 2019,** del **09 de octubre al 31 de diciembre de 2019;** y en el año 2020 al ingresar voluntariamente al régimen **CAS** laboró como **Asistente Administrativo** para la **misma entidad** con ***Contrato Administrativo de Servicios N° 03-2020-GR.CAJ.GSR.C*** de fecha **19 de febrero de 2020**, del **19 de febrero al 18 de mayo de 2020**; ***Adenda N° 01-2020 al Contrato Administrativo de Servicios N° 03-2020 - GR.CAJ.GSR.C*** de fecha **18 de mayo de 2020**, del **19 de mayo al 18 de agosto de 2020**; ***Adenda N° 02-2020 al Contrato Administrativo de Servicios N° 03-2020 - GR.CAJ.GSR.C*** de fecha **17 de agosto de 2020**, del **19 de agosto al 18 de noviembre de 2020**; ***Adenda N° 03-2020 al Contrato Administrativo de Servicios N° 03-2020 - GR.CAJ.GSR.C*** de fecha **19 de noviembre de 2020**, del **19 de noviembre al 31 de diciembre de 2020;** lo que evidencia que la apelante, antes de su relación laboral por CAS con la mencionada Gerencias Sub Regional, no **alcanzó a cumplir el tiempo señalado por la Ley N° 24041; es decir,** ***desarrollar labores de carácter permanente por más de un año,*** para argumentar que **tiene derecho a su** reposición en el cargo que venía desempeñando;

Que, de la evaluación de actuados se determina inequívocamente que, las **condiciones de trabajo establecidas para la prestación del servicio de la apelante** en la **Gerencia Sub Regional de Cutervo**, se enmarcó en un primer tramo, mediante **Orden de Servicio (Adjudicación sin Procedimiento)** del 09.01.2019 al 28.02.19, conforme a lo regulado por el artículo 21 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado; luego mediante **Contratos de Locación de Servicios** regulado por **literal a) del artículo 1756 y 1764 del Código Civil** del **07 de marzo al 31 de diciembre de 2019;** y, posteriormente, dentro de las disposiciones que regulan el **Régimen Especial de Contratación Administrativa de Servicios (CAS),** del **19.02.2020 al 31.12.2020**, conforme a las disposiciones del **Decreto Legislativo N° 1057**, su **Reglamento** aprobado por **Decreto Supremo N° 075-2008-PCM**, su modificatoria, **Decreto Supremo N° 065-2011-PCM** y la **Ley N° 29849**, Ley que establece la *Eliminación Progresiva del Régimen Especial del Decreto Legislativo N° 1057 y Otorga Derechos Laborales*; ***lo que conlleva a determinar que, la impugnante no está sujeta a las disposiciones del Decreto Legislativo N° 276,***

Esta es una copia auténtica imprimible de un documento electrónico archivado en la sede del Gobierno Regional Cajamarca, aplicando lo dispuesto por el Art. 25 de D.S. 070-2013-PCM y la Tercera Disposición Complementaria Final del D.S. 026-2016-PCM. Su autenticidad e integridad pueden ser contrastadas a través de la siguiente dirección web: **https://mesavirtual.regioncajamarca.gob.pe/validadorDocumental** e ingresando la siguiente clave: **IE8XXVV**

Ley de Bases de la Carrera Administrativa y de Remuneraciones del Sector Público, ni al Régimen Laboral de la Actividad Privada, ni a ningún otro régimen de Carrera Especial;

Que, de la prestación de servicios a la entidad regional tenemos que posteriormente a su vinculación laboral mediante Orden de Servicio, **fue contratada por Locación de Servicios en mérito a requerimientos hechos por parte del área usuaria correspondiente**, contando para efectos de la contraprestación con la conformidad de servicio realizada por el área solicitante; asimismo, esta conformidad se originó en mérito a informes presentados por la recurrente donde se detallan las actividades realizadas y por las cuales fue contratada, tal y como se estipula en la *Cláusula Quinta de los respectivos contratos* y también en la documentación presentada en el presente expediente, cumpliéndose con lo contemplado en el **literal a) del artículo 1756 y 1764** ***del Código Civil*** *y sus normas complementarias para la contratación por servicios no personales* que prescribe: ***"Por la locación de servicios el locador se obliga, sin estar subordinado al comitente, a prestarle sus servicios por cierto tiempo o para un trabajo determinado, a cambio de una retribución "***, así como lo referido en el **artículo 1768** en donde se indica que ***"El plazo máximo de este contrato es de seis años si se trata de servicios profesionales y de tres años en el caso de otra clase de servicios. Si se pacta un plazo mayor, el límite máximo indicado sólo puede invocarse por el locador",*** cumpliéndose también en el presente caso con el plazo establecido por Ley; en *consecuencia,* ***no existe ninguna relación de subordinación, dependencia o vínculo laboral y horario especifico, que evidencie vulneración del derecho al trabajo y al debido proceso***;

Que, el posterior periodo de labores que desempeñó la impugnante, para la **Gerencia Sub Regional de Cutervo**, se encuadran dentro de las disposiciones que regulan el **Régimen Especial de Contratación Administrativa de Servicios (CAS)**, conforme a las disposiciones del **Decreto Legislativo N° 1057**, su **Reglamento** aprobado por **Decreto Supremo N° 075-2008-PCM**, su modificatoria, **Decreto Supremo N° 065-2011-PCM** y la **Ley N° 29849**, Ley que establece la Eliminación Progresiva del Régimen Especial del Decreto Legislativo N° 1057 y Otorga Derechos Laborales; lo que conlleva a determinar que, ***la impugnante no está sujeta a las disposiciones del Decreto Legislativo N° 276, Ley de Bases de la Carrera Administrativa y de Remuneraciones del Sector Público, ni al Régimen Laboral de la Actividad Privada, ni a ningún otro régimen de Carrera Especial***.

Que, según la normatividad glosada, el **Contrato Administrativo de Servicios**, **constituye una modalidad especial de contratación laboral**, privativa del Estado, no se encuentra sujeto a la Ley de Bases de la Carrera Administrativa, el régimen laboral de la actividad privada ni a otras normas que regulan carreras administrativas especiales. El Régimen Laboral Especial del Decreto Legislativo 1057 **tiene carácter transitorio**;

Que, del análisis de actuados, se advierte también que, la última labor desempeñada por la impugnante fue en el cargo de **Asistente Administrativo de la Sub Gerencia de Operaciones** en la **Gerencia Sub Regional de Cutervo**, bajo la modalidad de Contrato Administrativo de Servicios-CAS, conforme indubitablemente se evidencia de la **Adenda N° 03 al Contrato Administrativo de Servicios N° 03-2020-GR.CAJ.GSR.C.,** de fecha **19 de noviembre de 2020**, habiéndose fijado como prórroga del contrato hasta el **31 de diciembre de 2020**; (Cláusula Tercera de dicha adenda);

Esta es una copia auténtica imprimible de un documento electrónico archivado en la sede del Gobierno Regional Cajamarca, aplicando lo dispuesto por el Art. 25 de D.S. 070-2013-PCM y la Tercera Disposición Complementaria Final del D.S. 026-2016-PCM. Su autenticidad e integridad pueden ser contrastadas a través de la siguiente dirección web: **https://mesavirtual.regioncajamarca.gob.pe/validadorDocumental** e ingresando la siguiente clave: **IE8XXVV**

Que, el **literal h**) del **artículo 10°** del **Decreto Legislativo N° 1057**, incorporado por el artículo 3° de la Ley N° 29849, concordante con el **literal h)** del **sub numeral 13.1** del **numeral 13°** del **Reglamento del D. Leg. N° 1057**, aprobado por **D.S. N° 075-2008-PCM**, establece que, el **Contrato Administrativo de Servicios se extingue por vencimiento del plazo del contrato**; siendo el caso que, bajo este contexto normativo, la **Gerencia Sub Regional de Cutervo** emitió la ***Carta N° 255-2020-GR-CAJ-GSRC,*** *de fecha* ***18 de diciembre de 2020***, donde se comunicó a doña **Zaida Ymelda Díaz Rodríguez**, la no renovación de su Contrato Administrativo de Servicios (CAS), por vencimiento del plazo contractual; detalle sustancial y procedimental que releva de efectuar mayor análisis al respecto;

Que, teniendo en cuenta lo expresado precedentemente, es de advertirse que, la comunicación efectuada a doña **Zaida Ymelda Díaz Rodríguez**, sobre su término de contrato al **31 de diciembre de 2020**, mediante la ***Carta N° 255-2020-GR-CAJ-GSRC,*** *de fecha* ***18 de diciembre de 2020***, se encuentra con arreglo a ley, toda vez que obedece al procedimiento regulado por la norma en mención; asimismo, resulta necesario precisar que la no prórroga y la no renovación de un contrato no es equivalente a un despido arbitrario, ya que, **el despido es la decisión unilateral de la entidad de extinguir el contrato antes de su vencimiento**; situación que no ocurrió en el caso de la ex trabajadora, donde ***es el vencimiento del plazo contractual el que lo extingue el contrato***;

Que, a mayor abundamiento debemos precisar que, la **Autoridad Nacional del Servicio Civil – SERVIR**, en su **Informe Técnico N° 1440-2018-SERVIR/GPGSC**, de fecha 25 de setiembre de 2018, refiere sobre la **Temporalidad de los Contratos Administrativos de Servicios** que, en el régimen laboral del Decreto Legislativo N° 1057, una de las causales válidas de extinción del contrato administrativo de servicios (CAS), es precisamente el **vencimiento del plazo del contrato**, debiendo tenerse presente que si bien dicho contrato puede ser prorrogado o renovado, ello no constituye una obligación por parte de la entidad contratante. En ese sentido, como **regla general**, ante el vencimiento del plazo contractual sin haberse dispuesto la renovación, y no se hubiese producido la renovación automática regulado en el numeral 5.2 del artículo 5 del Reglamento del Decreto Legislativo N°1057, la entidad puede dar por extinto el vínculo contractual del servidor sin mayor expresión de causa que la aplicación de la causal descrita en el literal h) del artículo 10° del Decreto Legislativo N° 1057;

Que, respecto a la **reposición de la trabajadora en su puesto de trabajo** en merito a los contratos por locación de servicios bajo el **régimen del Decreto Legislativo N° 276 y la protección de la Ley N° 24041**, según lo manifestado por la recurrente, es necesario precisar que dicha Ley establece que ***los servidores públicos contratados para labores de naturaleza permanente, que tengan más de un año ininterrumpido de servicios, no pueden ser cesados ni destituidos sino por las causas previstas en el Capítulo V del Decreto Legislativo N° 276***, sin perjuicio de la dispuesto en el **artículo 15° de la misma Ley**; resulta que doña **Zaida Ymelda Díaz Rodríguez** no está inmersa dentro de los alcances de dicha Ley, toda vez que **no ha sido** contratado en una plaza orgánica considerada en el Presupuesto Analítico de Personal (PAP) de la **Sub Gerencia de Operaciones de la Gerencia Sub Regional de Cutervo**, bajo el régimen laboral del Decreto Legislativo N° 276, sujeto a los documentos de gestión respectivos, tal como lo establece el artículo 28° de su Reglamento aprobado por Decreto Supremo N° 005-90-PCM;

Esta es una copia auténtica imprimible de un documento electrónico archivado en la sede del Gobierno Regional Cajamarca, aplicando lo dispuesto por el Art. 25 de D.S. 070-2013-PCM y la Tercera Disposición Complementaria Final del D.S. 026-2016-PCM. Su autenticidad e integridad pueden ser contrastadas a través de la siguiente dirección web: **https://mesavirtual.regioncajamarca.gob.pe/validadorDocumental** e ingresando la siguiente clave: **IE8XXVV**

Que, es preciso mencionar que la ***Ley N° 24041 solo brinda al servidor contratado para labores de naturaleza permanente, contratado bajo el régimen laboral del Decreto Legislativo N° 276, que tengan más de un año ininterrumpido de servicios una determinada protección contra una decisión unilateral de las entidades de desvincularlos por razones subjetivas***; por tanto, la mencionada Ley **no le alcanza a la apelante** en el presente caso, toda vez que doña **Zaida Ymelda Díaz Rodríguez**, **no acredita tener el tiempo de servicios que requiere la citada norma** y además que **ha prestado sus servicios bajo el régimen laboral especial del Decreto Legislativo N° 1057 (CAS),** tal como consta de los contrato y las adendas suscritos con la **Gerencia Sub Regional de Cutervo**, detalladas en el quinto considerando de la presente Resolución;

Que, por las razones expuestas se concluye que en el presente caso no se ha configurado como despido arbitrario, conforme alega la ex trabajadora, más por el contrario ***debe entenderse que la extinción del Contrato Administrativo de Servicios se produjo por una causal contemplada en la ley***, vale decir, por vencimiento del plazo del contrato; por lo que siendo esto así, deviene en infundada la petición de invalidez de los contratos CAS y la reposición al puesto laboral; presentada por doña **Zaida Ymelda Díaz Rodríguez**, debiéndose expedir el acto resolutivo correspondiente;

Que, el **Principio de Legalidad** contemplado en el **sub numeral 1.1.** del **numeral 1** del **artículo IV** – **Título Preliminar**- del **TUO** de la **Ley N° 27444**, ***Ley del Procedimiento Administrativo General***, aprobado por **Decreto Supremo N° 004-2019-JUS**, establece que, *las autoridades administrativas deben actuar con respeto a la Constitución, la ley y al derecho, dentro de las facultades que le estén atribuidas y de acuerdo con los fines para los que les fueron conferidas*, siendo el caso que, el **Principio del Debido Procedimiento** estipulado en el **sub numeral 1.2** del **artículo acotado** refiere que, *los administrados gozan de los derechos y garantías implícitos al debido procedimiento administrativo y que tales derechos y garantías comprende, de modo enunciativo mas no limitativo, entre otros, el derecho a obtener una decisión motivada, fundada en derecho, emitida por la autoridad competente*; por lo que, estando a lo esgrimido precedentemente, existen suficientes razones fácticas y jurídicas para desestimar el impugnatorio; *determinándose que, la decisión administrativa recurrida se encuentra arreglada a Ley*; consecuentemente, recurso administrativo formulado deviene en *Infundado*;

Que, el **artículo 82°** del **Reglamento de la Ley de Bases de la Carrera Administrativa**, aprobado por **Decreto Supremo N° 005-90-PCM**, establece que, *el* ***Encargo*** *es de naturaleza temporal y sólo procede en ausencia del titular para el desempeño de funciones de responsabilidad directiva compatible con niveles de carrera superiores al del servidor*; siendo el caso que, mediante **Resolución Ejecutiva Regional N° D000049-GRC-GR**, de fecha **01 de febrero de 2021**, *se resuelve encargar las* ***Funciones*** *de la* ***Gerencia General Regional del Gobierno Regional Cajamarca****, al* ***Gerente de Recursos Naturales y Medio Ambiente, por los días 31 de enero, 1, 2 y 3 de febrero de 2021,*** *con todas las atribuciones y responsabilidades inherentes al cargo*; en consecuencia, corresponde emitir el acto resolutivo correspondiente;

Estando al **Dictamen N° D000011-2021-GRC-DRAJ-GHM**, con la **visación** de la **Dirección Regional de Asesoría Jurídica**; Ley Nº 27783; Ley Nº 27867, modificada por Ley Nº 27902; D. Leg. N° 1057 y su Reglamento

Esta es una copia auténtica imprimible de un documento electrónico archivado en la sede del Gobierno Regional Cajamarca, aplicando lo dispuesto por el Art. 25 de D.S. 070-2013-PCM y la Tercera Disposición Complementaria Final del D.S. 026-2016-PCM. Su autenticidad e integridad pueden ser contrastadas a través de la siguiente dirección web: **https://mesavirtual.regioncajamarca.gob.pe/validadorDocumental** e ingresando la siguiente clave: **IE8XXVV**

aprobado por D.S. N° 075-2008-PCM, modificado por D.S. N° 065-2011-PCM; Ley N° 29849 y TUO de la Ley N° 27444, aprobado por D.S. N° 004-2019-JUS;

SE RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO: DECLARAR INFUNDADO el **Recurso Administrativo de Apelación**, interpuesto por doña **Zaida Ymelda Díaz Rodríguez**, contra la decisión administrativa contenida en la ***Carta N° 255-2020-GR-CAJ-GSRC,*** *de fecha* ***18 de diciembre de 2020***, emitida por el **Gerente Sub Regional de Cutervo**; por las razones expuestas en la parte considerativa de la presente Resolución; *en consecuencia*, **CONFÍRMESE** la **decisión administrativa impugnada**; ***dándose por agotada la vía administrativa***.

ARTÍCULO SEGUNDO: DISPONER que Secretaría General notifique a doña **Zaida Ymelda Díaz Rodríguez**, en su domicilio consignado en el recurso de apelación y notifique a la **Gerencia Sub Regional de Cutervo**, en su domicilio legal, sito en la **Av. Salomón Vílchez Murga N° 842- Cutervo** de acuerdo a los **artículos 18** y **24** del **TUO** de la **Ley Nº 27444**, aprobado por **D.S. N° 004-2019-JUS**.

ARTÍCULO TERCERO: PUBLÍQUESE la presente Resolución en el Portal de Transparencia del Gobierno Regional Cajamarca.

REGÍSTRESE Y COMUNÍQUESE

Documento firmado digitalmente
WALTER HUMBERTO RABANAL DIAZ
ENCARGADO(A)
GERENCIA GENERAL REGIONAL

Esta es una copia auténtica imprimible de un documento electrónico archivado en la sede del Gobierno Regional Cajamarca, aplicando lo dispuesto por el Art. 25 de D.S. 070-2013-PCM y la Tercera Disposición Complementaria Final del D.S. 026-2016-PCM. Su autenticidad e integridad pueden ser contrastadas a través de la siguiente dirección web: **https://mesavirtual.regioncajamarca.gob.pe/validadorDocumental** e ingresando la siguiente clave: **IE8XXVV**