



MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN SEBASTIÁN - CUSCO

GESTIÓN 2019 - 2022

¡Sonqoykipi T'ikarin!



RESOLUCION DE GERENCIA MUNICIPAL N° 242-GM-MDSS-2022

San Sebastián, 24 de octubre del 2022.

EL GERENTE MUNICIPAL DE LA MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN SEBASTIAN.

VISTOS:

La Resolución Gerencial N° 0210-2021-GSCFN-MDSS que dispone declarar de oficio la caducidad del procedimiento administrativo sancionador contra Wilber Mamani Phoco y Martina Sulcapuma Gallegos, el acta de fiscalización N° CU 000260 de fecha 22 de mayo del 2022, mediante la cual se constata la comisión de la infracción contenida en el Código Único de Infracciones; Informe N° 557-2022-GRRHH-ST-MDSS-NSPP y la Opinión Legal N° 0309-2022-GAL-MDSS de la Gerencia de Asuntos Legales y;

CONSIDERANDO:

Que, el artículo 194 de la Constitución Política del Estado, modificado por el artículo único de la Ley N° 27860, Ley de Reforma Constitucional, concordante con el artículo 2° del Título Preliminar de la Ley N° 27972, Ley Orgánica de Municipalidades, dispone que los gobiernos locales gozan de autonomía política, económica y administrativa en los asuntos de su competencia, la misma que radica en la facultad de ejercer actos de gobierno administrativos y de administración, con sujeción al ordenamiento jurídico;

Que, el Principio de Legalidad reconocido en el artículo IV del Título Preliminar del Texto Único Ordenado de la Ley 27444, aprobado por el Decreto Supremo 004-2019-JUS (en Adelante TUO de la LPAG) establece que, todas las autoridades administrativas deben actuar con respeto a la Constitución, la ley y el derecho, dentro de sus facultades que le estén atribuidas y de acuerdo con los fines para los que les fueron conferidas;

Que, en fecha 22 de mayo del 2019, mediante acta de fiscalización N° CU 000260 se procede a constatar la comisión de la infracción administrativa contenida en el CUI tipificado como "Por realizar movimientos de tierra y/o construir o habilitar en zona no urbanizable declarada intangible", falta de tipo administrativo que se ha constatado en el inmueble ubicado en APV Los Cipreces o Huatanaypata s/n, distrito de San Sebastián, provincia y región del Cusco, verificándose que se ha realizado una construcción de dos niveles de concreto armado con un cerco perimetral, dejando dicha notificación en el inmueble señalado cuyas características físicas han sido precisadas en el acto de la notificación;

Que, mediante La Resolución Gerencial N° 0210-2021-GSCFN-MDSS que dispone declarar de oficio la caducidad del procedimiento administrativo sancionador contra Wilber Mamani Phoco y Martina Sulcapuma Gallegos, dicha resolución ha sido notificada válidamente mediante cédula de notificación conforme a los documentos remitidos por la Gerencia de Seguridad Ciudadana, Fiscalización y Notificaciones de la entidad;

Que, mediante Informe N° 557-2022-DHC-GSCFN-MDSS de fecha 29 de marzo del 2022, el Gerente de Seguridad Ciudadana, Fiscalización y Notificaciones de la entidad remite informe solicitado a la Secretaria Técnica PAD-MDSS respecto a los hechos que son objeto de análisis.

Que, mediante Informe N° 646-2022-GRRHH-ST-MDSS-NSPP de fecha 18 de mayo de 2022, la Secretaria Técnica PAD- MDSS solicita opinión legal al Gerente de asuntos Legales, para proseguir con el desarrollo, del

“SAN SEBASTIÁN, CUNA DE AYLLUS Y PANAKAS REALES”



MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN SEBASTIÁN - CUSCO

GESTIÓN 2019 - 2022

¡Sonqoykipi T'ikarin!



Procedimiento Administrativo Disciplinario y sugiere se declare la nulidad de oficio de la Resolución Gerencial N° 0210-2021-GSCFN-MDSS;

Que, previamente corresponde en sede de instanciar verificar el cumplimiento de los requerimientos del debido procedimiento administrativo y las formalidades de Ley en la tramitación del presente expediente administrativo, siendo así se verifica conforme a los antecedentes obra en autos el acta de fiscalización que ha sido válidamente realizada, sin embargo sin que exista la resolución que inicia el procedimiento administrativo sancionador se ha procedido a emitir el informe final de instrucción sin otorgar al administrado la posibilidad de absolver traslado de la imputación de cargos que en concreto debió haberse notificado y que no se hizo de acuerdo al procedimiento;

Que, conforme a lo detallado en la Opinión Legal emitida por la Gerencia de Asuntos Legales de la entidad y verificado los actuados, no existe en los actuados acto administrativo alguno que inicie la instrucción del procedimiento administrativo sancionador, el cual previamente se haya notificado a los administrados otorgándole el plazo prudencial para realizar su descargo, así el artículo 255° del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General, Decreto Supremo 004-2019-JUS precisa: "Artículo 255.- *Procedimiento sancionador. Las entidades en el ejercicio de su potestad sancionadora se ciñen a las siguientes disposiciones: III... III 3. Decidida la iniciación del procedimiento sancionador, la autoridad instructora del procedimiento formula la respectiva notificación de cargo al posible sancionado, la que debe contener los datos a que se refiere el numeral 3 del artículo precedente para que presente sus descargos por escrito en un plazo que no podrá ser inferior a cinco días hábiles contados a partir de la fecha de notificación*", siendo el caso que se ha emitido la Resolución Gerencial N° 0210-2021-GSCFN-MDSS sin haber aperturado el procedimiento administrativo sancionador, es decir se ha vulnera el debido procedimiento administrativo. Consecuentemente conforme a lo detallado por la propia Ley de haberse determinado el inicio del procedimiento sancionador correspondía materializar dicha decisión mediante un acto administrativo con las precisiones establecidas por Ley, situación que en autos no puede verificarse en el presente expediente administrativo por cuanto como se ha señalado no obra acto administrativo alguno que aperture el procedimiento administrativo sancionador;

Que, en consecuencia, se ha advertido por parte de esta Gerencia Municipal que la Gerencia de Seguridad Ciudadana, Fiscalización y Notificaciones de la entidad ha omitido lo dispuesto por el artículo 255° del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General, consecuentemente ante dicha omisión que ha generado una vulneración del derecho del debido procedimiento administrativo y derecho de defensa que son amparables a los administrados, por lo que corresponde retrotraer el procedimiento y consecuentemente declarar la nulidad de los actuados hasta la emisión de la resolución de inicio de instrucción;

Que, el artículo 10° del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General establece como causal de nulidad del acto administrativo: "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. III... III", consecuentemente, el derecho al debido procedimiento administrativo como derecho fundamental tiene arraigo constitucional y legal, por lo tanto el hecho de no haber respetado el mismo al instaurarse el presente procedimiento administrativo sancionador, implica la contravención de la Ley que es un vicio que causa la nulidad del acto administrativo y de los actuados en el presente caso concreto;

Que, conforme a lo dispuesto por el artículo 213° del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General se dispone: "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. Si se tratara de un acto emitido por una autoridad que

"SAN SEBASTIÁN, CUNA DE AYLLUS Y PANAKAS REALES"



MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN SEBASTIÁN - CUSCO

GESTIÓN 2019 - 2022

¡Sonqoykipi T'ikarin!



no está sometida a subordinación jerárquica, la nulidad es declarada por resolución del mismo funcionario. ///...///", en consecuencia habiéndose evidenciado la lesión del derecho fundamental al debido procedimiento administrativo corresponde declarar la nulidad de actuados y retrotraer el procedimiento administrativo hasta la etapa de inicio de instrucción;

Que, respecto al agravio al interés público, debemos señalar que la administración al momento de instruir el procedimiento administrativo a su cargo, debe garantizar el absoluto cumplimiento de todas y cada una de las normas y reglas del procedimiento administrativo establecido, en la medida que el cumplimiento de estas importa el interés público, presente en el ejercicio de las funciones del poder asignadas a la administración. En sentido contrario si la administración encargada de la instrucción de los distintos procedimientos administrativos, propios de sus competencias y atribuciones, emite actos administrativos que no cumplen con su requisito de validez y contravienen el debido procedimiento administrativo, se genera una situación irregular, puesto que este acto está reñido con la legalidad, y por ende, agravia el interés público, requisito indispensable para la declaración de nulidad del mismo, hecho que se ha verificado en el caso de autos;

Que, mediante Opinión Legal N° 0309-2022-GAL-MDSS de fecha 30 de mayo del 2022, el Gerente de Asuntos Legales de la entidad opina porque se declare la Nulidad de Oficio de la Resolución Gerencial N° 0210-2021-GSCFN-MDSS y retrotraer el presente expediente hasta donde se expida de manera correcta el inicio del procedimiento administrativo sancionador en consecuencia, declarar la nulidad de la referida resolución gerencial y de los actuados hasta la etapa señalada, debiendo la Gerencia de Seguridad Ciudadana, Fiscalización y Notificaciones de la entidad emitir un nuevo acto administrativo;

Que, conforme a lo expuesto y analizado en el expediente administrativo, se ha generado una omisión en contravención a lo dispuesto por el artículo 255° del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General, lo que implica que presuntamente existiría una inconducta funcional por parte de los servidores de la entidad por cuanto debieron haber advertido la ausencia del acto administrativo que dé inicio al procedimiento administrativo sancionador, en consecuencia conforme a la normatividad vigente, corresponde remitir los actuados a la Secretaría Técnica de Procedimientos Administrativos Disciplinarios de la entidad para que conforme a sus atribuciones proceda a evaluar si los hechos materia de pronunciamiento ameritan aperturar un procedimiento disciplinario contra los servidores o funcionarios responsables;

Que, conforme a lo dispuesto en la Opinión Legal se ha cursado comunicación mediante Carta a los administrados, los cuales han sido válidamente notificados conforme a las constancias de notificación que obran en autos, sin que hasta la fecha hayan absuelto traslado a la comunicación cursada conforme a lo dispuesto por el TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General que expresamente en el artículo 213.2° tercer párrafo requiere la necesidad de correr traslado a los administrados respecto a los pedidos de nulidad por un plazo mínimo de 05 días, sin que la ausencia de la absolución pueda impedir la prosecución del trámite administrativo, corresponde en consecuencia emitir pronunciamiento respecto al pedido de nulidad formulado en autos;

Que, teniendo en cuenta el principio de legalidad, del debido procedimiento administrativo, de impulso de oficio y principio de buena fe procedimental, corresponde en sede de instancia resolver los actuados conforme a los documentos que obran en el expediente administrativo y a las opiniones técnicas y legales que obran en autos, las mismas que tienen sustento conforme a las facultades delegadas a los funcionarios y servidores que las suscriben;

Que, estando a lo opinado por la Gerencia de Seguridad Ciudadana, Fiscalización y Notificaciones de la entidad, Gerencia de Asuntos Legales, y de conformidad con la Ley Orgánica de Municipalidades, Ley 27972, Texto Único

"SAN SEBASTIÁN, CUNA DE AYLLUS Y PANAKAS REALES"



MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN SEBASTIÁN - CUSCO

GESTIÓN 2019 - 2022

¡Sonqoykipi T'ikarin!



Ordenado de la Ley 27444 aprobado por Decreto Supremo 004-2019-JUS, y el Reglamento de Organización y Funciones de la Municipalidad Distrital de San Sebastián aprobado por Ordenanza Municipal N° 022-2021-MDSS;

SE RESUELVE:

PRIMERO. – DECLARAR LA NULIDAD DE OFICIO de la Resolución Gerencial N° 0210-2021-GSCFN-MDSS de fecha 23 de diciembre del 2021 por vulneración del artículo 10° numeral 1 del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General Decreto Supremo N° 004-2019-JUS y de los actuados en el expediente administrativo hasta la etapa en que se emita el acto administrativo que inicie instrucción del procedimiento sancionador el cual deberá ser válidamente notificado a los administrados en los domicilios fijados en autos para tal fin, consecuentemente **RETROTRAER** el presente procedimiento administrativo hasta la emisión de dicho acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO. – NOTIFICAR la presente Resolución a **WILBER MAMANI PHOCO y MARTINA SULCAPUMA GALLEGOS** en el inmueble ubicado en APV Los Cipreces o Huatanaypata A-1, distrito de San Sebastián, provincia y región del Cusco, encomendando dicha labor a la Gerencia de Fiscalización, Seguridad Ciudadana y Notificaciones de la entidad.

ARTICULO TERCERO. – NOTIFICAR el presente acto administrativo a la Gerencia de Seguridad Ciudadana, Fiscalización y Notificaciones de la Municipalidad Distrital de San Sebastián, para los fines que correspondan conforme a lo señalado en la presente resolución.

ARTÍCULO CUARTO. – REMITIR los actuados a la Gerencia de Recursos Humanos para que mediante el secretario técnico de la Comisión de Procedimientos Administrativos Disciplinarios realice las investigaciones correspondientes respecto a la posible incidencia de responsabilidad administrativa en los hechos detallados en la presente resolución, remitiendo los actuados a folios 87.

ARTICULO QUINTO. – ENCARGAR, a la Oficina de Tecnología y Sistemas Informáticos, la publicación de la presente Resolución en el portal Institucional www.munisansebastian.gob.pe de la Municipalidad Distrital de San Sebastián – Cusco.

REGÍSTRESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE
SAN SEBASTIÁN

Lic. Juan Pablo Luza Sikuy
GERENTE MUNICIPAL

“SAN SEBASTIÁN, CUNA DE AYLLUS Y PANAKAS REALES”