



MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN SEBASTIÁN - CUSCO

GESTIÓN 2019 - 2022

¡Sonqoykipi T'ikarin!



ots/

RESOLUCION DE GERENCIA MUNICIPAL N° 321-GM-MDSS-2022

San Sebastián, 20 de diciembre del 2022.

EL GERENTE MUNICIPAL DE LA MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN SEBASTIAN

VISTOS:

El expediente administrativo CU 30105, presentado con FUT N° 003525 de fecha 15 de marzo del 2021, mediante el cual la administrada Mariza Cristina Uhuina Quispe, presenta la petición administrativa de licencia de demolición modalidad A respecto al inmueble ubicado en Asociación de Los Licenciados de las Fuerzas Armadas Y-6, distrito de San Sebastián, provincia y región del Cusco, el Informe N° 087-2022-DCGC-SGAUR-GDUR-MDSS de fecha 12 de julio del 2022, el Informe N° 935-2022-GDUR-MDSS, la Opinión Legal N° 501-2022-GAL-MDSS de la Gerencia de Asuntos Legales y la cédula de notificación N° 2883-2022-CN-MDSS; 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, mediante petición administrativa CU 30105, presentado con FUT N° 003525 de fecha 15 de marzo del 2021, mediante el cual la administrada Mariza Cristina Uhuina Quispe, presenta la petición administrativa de licencia de demolición modalidad A respecto al inmueble ubicado en Asociación de Los Licenciados de las Fuerzas Armadas Y-6, distrito de San Sebastián, provincia y región del Cusco, precisando en su petición administrativa que el mismo es de aprobación automática conforme a la normatividad de la materia;

Que, mediante Informe N° 087-2022-DCGC-SGAUR-GDUR-MDSS de fecha 12 de julio del 2022, la evaluadora municipal de expedientes de la entidad precisa respecto al expediente administrativo presentado en autos que la propiedad el predio está a nombre de Mariza Cristina Uhuina Quispe, Paty Uhuina Quispe, Mary Luz Uhuina Quispe, Sara de los Ángeles Uhuina Quispe y Tuny Uhuina Quispe, sin embargo de la documentación presentada en autos únicamente obra la firma de la administrada sin contar con la firma de las otras co propietarias lo cual implica la lesión de los derechos de propiedad que detentan, por otra parte del FUE que se ha presentado a la entidad se tiene que no adjunta el formato A de condominios, no adjunta vigencia de poder de personas naturales, no presenta o consigna el asiento registral del predio a demoler, respecto al plano de cerramiento no se encuentra dicho plano en el expediente, se ha llenado indebidamente la resolución de licencia de edificación, se ha llenado indebidamente la resolución de numeración, se ha llenado indebidamente la declaración de vigencia de poder, falta llenar los recuadros de declaración donde no recae ninguna carga;

Que, mediante Informe N° 309-2022-VCD-SGAUR-GDUR-MDSS de fecha 08 de agosto del 2022, replica los hechos expuestos en el informe anteriormente citado, precisando que no reúne los requisitos establecidos en el TUPA institucional, consecuentemente solicita se declare la nulidad de la resolución aprobatoria ficta que se ha presentado para aprobar el expediente administrativo de licencia en la modalidad A;

“SAN SEBASTIÁN, CUNA DE AYLLUS Y PANAKAS REALES”



MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN SEBASTIÁN - CUSCO

GESTIÓN 2019 - 2022

¡Sonqoykipi T'ikarin!



Que, mediante Informe N° 935-2022-GDUR-MDSS de fecha 23 de agosto del 2022, la Gerente de Desarrollo Urbano y Rural de la entidad solicita la nulidad de la resolución ficta que aprueba el otorgamiento de la licencia de demolición parcial en la modalidad A detallando las observaciones precedentemente realizadas por las dependencias administrativas de dicha Gerencia;

Que, conforme al artículo IV del Título Preliminar del TUO de la Ley 27444, prescribe en el numeral 1.16 el principio de favorecimiento del control posterior el cual señala: "1.16. Principio de privilegio de controles posteriores. – La tramitación de los procedimientos administrativos se sustentará en la aplicación de la fiscalización posterior; reservándose la autoridad administrativa, el derecho de comprobar la veracidad de la información presentada, el cumplimiento de la normatividad sustantiva y aplicar las sanciones pertinentes en caso que la información presentada no sea veraz.", consecuentemente, a pesar de que por imperio de la Ley el procedimiento administrativo presentado en autos constituye uno de aprobación automática con la sola presentación de la petición administrativa, no es menos cierto que la entidad tiene resguardada la potestad para realizar controles posteriores y verificar, tal y conforme señala la norma, el cumplimiento de la normatividad sustantiva, lo cual se procede a realizar en el caso de autos y se evidencia en mérito a los informe técnicos, que no se habría cumplido con los requisitos respecto al documento que acredite derecho a edificar y/o documento de propiedad y no reúne los requisitos establecidos en el TUPA institucional;

Que, conforme a lo dispuesto por el TUPA de la entidad, son requisitos para fines de aprobar la autorización de licencia de demolición requerida en autos entre otros el FUE en tres juegos originales debidamente suscritos por el administrado y la sección que corresponda por los profesionales responsables, en el que se debe consignar información necesaria al procedimiento que se requiere iniciar, de acuerdo a la modalidad que corresponde. Sobre este extremo se advierte que el FUE presenta diversas observaciones que han sido detalladas, por lo que estaríamos en una causal de nulidad sustentada en el numeral 3 del artículo 10° del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General;

Que, conforme a los actuados del expediente administrativo se concluye que la petición resulta improcedente por cuanto no se ha cumplido con los requisitos establecidos en la normatividad legal vigente que se ha detallado así como las observaciones técnicas que se precisan, existiendo dicha observación que determina que a pesar de ser un procedimiento de aprobación automática, los requisitos establecidos en la norma legal no pueden soslayarse, por lo tanto dicho procedimiento a pesar de estar aprobado en forma automática, ha sido evaluado posteriormente y no cumple con los parámetros legales correspondientes;

Que, de conformidad a lo dispuesto por el artículo 34° del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General, "34.1 Por la fiscalización posterior, la entidad ante la que se ha realizado un procedimiento de aprobación automática, evaluación previa o haya recibido la documentación a que se refiere el artículo 49; queda obligada a verificar de oficio mediante el sistema del muestreo, la autenticidad de las declaraciones, de los documentos, de las informaciones y de las traducciones proporcionadas por la administrada", consecuentemente la propia norma faculta a la entidad a realizar un procedimiento de fiscalización posterior respecto a aquellos procedimientos de aprobación automática, quedando obligada la institución a verificar de oficio dichos procedimientos como es el caso de autos. Todo ello en concordancia y cumplimiento del artículo 34.2° del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General;

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: ///.../// 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.///...///", consecuentemente, si bien es cierto que el procedimiento administrativo constituye uno de

"SAN SEBASTIÁN, CUNA DE AYLLUS Y PANAKAS REALES"



MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN SEBASTIÁN - CUSCO

GESTIÓN 2019 - 2022

¡Sonqoykipi T'ikarin!



aprobación automática, debe tomarse en cuenta que no ha cumplido con lo dispuesto por la legislación específica de la materia, consecuentemente al existir certeza respecto a que dicha aprobación automática se ha obtenido con actos contrarios al ordenamiento jurídico, corresponde declarar la nulidad del mismo de conformidad a la norma legal citada;

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 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 y que el administrado presentó su petición administrativa en contravención a la norma legal citada, corresponde en sede de instancia declarar la nulidad de oficio de los actos administrativos consistente en la resolución ficta de aprobación de la petición administrativa de licencia de demolición, debiendo declararse improcedente la petición primigenia presentada en autos por existir contravención a la norma legal, específicamente respecto a aquellas observaciones realizadas por la Gerencia de Desarrollo Urbano y Rural de la entidad oportunamente;

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 Carta N° 153-GM/MDS-2020 de fecha 20 de setiembre del 2022, la Gerencia Municipal en cumplimiento de la normatividad legal vigente, ha cursado comunicación a la administrada a efectos de que proceda a absolver los supuestos sobre los cuales se pretende la declaración de nulidad invocada en autos, dicha comunicación ha sido notificada válidamente en fecha 28 de setiembre del 2022 mediante Cédula de Notificación que obra en autos y los administrados no han cumplido con absolver traslado a la misma pese a estar válidamente notificado, lo que no exime la obligación de la entidad para resolver el presente pedido administrativo;

Que, mediante Opinión Legal N° 501-2022-GAL-MDSS de fecha 31 de agosto del 2022, el Gerente de Asuntos Legales de la entidad opina porque se declare la nulidad de oficio de la resolución ficta que aprueba la licencia de edificación en modalidad A;

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 Desarrollo Urbano y Rural, Gerencia de Asuntos Legales, y de conformidad con la Ley Orgánica de Municipalidades, Ley 27972, Texto Único Ordenado de la Ley 27444

"SAN SEBASTIÁN, CUNA DE AYLLUS Y PANAKAS REALES"



MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN SEBASTIÁN - CUSCO

GESTIÓN 2019 - 2022

¡Sonqoykipi T'ikarin!



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° 012-2021-MDSS;

SE RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO. – Declarar **LA NULIDAD DE OFICIO** de la resolución ficta de aprobación automática de la Licencia de Demolición Modalidad A otorgada a la administrada **MARIZA CRISTINA UHUINA QUISPE** presentada con expediente administrativo N° 30105, presentado con FUT N° 003525 de fecha 15 de marzo del 2022, la misma que constituye una licencia de aprobación automática; por contravenir el artículo 10° numeral 3 del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General conforme a los fundamentos de la presente resolución.

ARTÍCULO SEGUNDO. – **NOTIFICAR** la presente Resolución a **MARIZA CRISTINA UHUINA QUISPE** en el inmueble ubicado en Pasaje Juan Velasco Alvarado I-6, urbanización Los Licenciados de la Guardia Civil, distrito de San Sebastián, provincia y región del Cusco, encomendando dicha labor a la Gerencia de Seguridad Ciudadana, Fiscalización y Notificaciones de la entidad.

ARTICULO TERCERO. – **DEVOLVER** los actuados a la Gerencia de Desarrollo Urbano y Rural de la Municipalidad Distrital de San Sebastián, para los fines que correspondan conforme a lo señalado en la presente resolución, remitiendo los mismos a fojas 73.

ARTÍCULO CUARTO. – **DECLARAR** el agotamiento de la vía administrativa de conformidad a lo dispuesto por el artículo 228.2° literal d) del TUO de la Ley de Procedimiento Administrativo General, Decreto Supremo 004-2019-JUS.

ARTÍCULO QUINTO. – **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, **DISPONIENDO** a la Gerencia de Desarrollo Urbano y Rural proceda a realizar dicha remisión de la copia de los actuados.

ARTICULO SEXTO. – **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”