



Academia de la Magistratura

RESOLUCIÓN N°072-2022-AMAG-DG

Lima, 11 de mayo de 2022.

VISTOS:

El Informe N° 160-2022-AMAG/OAJ de la Oficina de Asesoría Jurídica, la Resolución N° 053-2022-AMAG-DG, el Informe N° 370-2022-AMAG/SA-RRHH de la Subdirección de Recursos Humanos, la Carta 2202200902 de fecha 26 de abril y la Solicitud con Hoja de Ruta N° 202200702 vía STD, presentada por el señor Orestes Felipe Cáceres Zapata, por la cual requiere acceder al beneficio de defensa y asesoría legal; por cuanto ha sido comprendido en la investigación fiscal por la presunta comisión del delito contra la administración pública en la modalidad de peculado, recaído en la carpeta fiscal N° 506015506-2021-296-0, ante el Ministerio Público – Fiscalía de la Nación – investigado por la 2 Fiscalía Provincial Penal Corporativa Especializada en Delitos de Corrupción de Funcionarios – 3 Despacho Fiscal.

CONSIDERANDO:

Que, de conformidad al artículo 35, inciso I) de la Ley 30057 –Ley Servir, el servidor civil tiene los siguientes derechos **“Contar con la defensa y asesoría legal, asesoría contable, económica o afín, con cargo a los recursos de la entidad para su defensa en procesos judiciales, administrativos, constitucionales, arbitrales, investigaciones congresales y policiales, ya sea por omisiones, actos o decisiones adoptadas o ejecutadas en el ejercicio de sus funciones, inclusive como consecuencia de encargos, aun cuando al momento de iniciarse el proceso hubiese concluido la vinculación con la entidad. Si al finalizar el proceso se demostrara responsabilidad, el beneficiario debe reembolsar el costo del asesoramiento y de la defensa especializados”**;

Que, la Segunda Disposición Complementaria Final de la Ley N° 30057-Ley Servir **“Las entidades públicas deben otorgar la defensa y asesorías, a que se refiere el literal I) del artículo 35 de la presente Ley, a los servidores civiles que ejerzan o hayan ejercido funciones y resuelto actos administrativos o actos de administración interna bajo criterios de gestión en su oportunidad”**;

Que, el Artículo 154 Reglamento de la Ley Servir, señala sobre la defensa legal que **“Los servidores civiles tienen derecho a contar con la defensa y asesoría legal, asesoría contable, económica o afín, con cargo a los recursos de la entidad para su defensa en procesos judiciales, administrativos, constitucionales, arbitrales, investigaciones congresales y policiales, ya sea por omisiones, actos o decisiones adoptadas o ejecutadas en el ejercicio de sus funciones, inclusive como consecuencia de encargos, aun cuando al momento de iniciarse el proceso hubiese concluido la vinculación con la entidad. La defensa y asesoría se otorga a pedido de parte, previa evaluación de la solicitud. Si al finalizar el proceso se demostrara responsabilidad, el beneficiario debe reembolsar el costo del asesoramiento y de la defensa”**;

Que, asimismo se tiene la Directiva N° 004 - 2015-SERVIR/GPGSC **“Reglas para acceder al beneficio de Defensa y Asesoría de los Servidores y ex servidores civiles”**, aprobada mediante Resolución de presidencia Ejecutiva N° 284-2015-SERVIR-PE, ha dispuesto en su artículo 1° que **“La presente Directiva tiene por objeto regular las disposiciones para la solicitar y acceder al beneficio de la defensa y asesoría legal, asesoría contable, económica o afín de los servidores y ex servidores civiles de las entidades de la administración pública, con cargo a los recursos de la entidad, en procesos que se inicien por omisiones, actos o decisiones adoptadas o ejecutadas en el ejercicio regular de sus funciones o en el ejercicio regular de encargos, de conformidad con lo estipulado en el literal I) del artículo 35 de la Ley N° 30057”**. Dicha Directiva es de aplicación por parte de todas las entidades de la administración pública, independientemente de su autonomía y nivel de gobierno al que pertenecen, en concordancia con lo dispuesto en la Segunda Disposición Complementaria Final de la Ley N° 30057;

Que, mediante Resolución de Presidencia Ejecutiva N° 103-2017-SERVIR-PE se aprobaron las Modificaciones a la Directiva N° 004-2015-SERVIR/GPGSC **“Reglas para acceder al beneficio de defensa y asesoría de los servidores y ex servidores civiles”**, procediendo a señalar en el numeral 6.1 los requisitos de procedencia del ejercicio del derecho a la defensa y asesoría;



Academia de la Magistratura

“Art. 6.1 Procedencia del ejercicio del derecho a la defensa y asesoría

Para acceder a la defensa y asesoría, **se requiere de una solicitud expresa conteniendo los requisitos establecidos en el numeral 6.3 del artículo 6 de la presente Directiva y que haya sido citado o emplazado formalmente en calidad de denunciado, investigado, procesado, imputado, demandado, testigo, tercero civilmente responsable o para la actuación de alguna prueba, dentro de alguno de los procesos, investigaciones o procedimientos previos mencionados en el numeral 5.2 del artículo 5 de la presente Directiva.** Excepcionalmente, se puede conceder el beneficio cuando el servidor o ex servidor acredite de manera indubitable que existen fundados elementos que permitan inferir el inminente inicio de un proceso o procedimiento en su contra. La eficacia de este beneficio estará condicionada a que el beneficiario presente al titular de la entidad la notificación de la citación o emplazamiento en el cual se verifique que se encuentre en alguna de las situaciones procesales descritas en el párrafo anterior. Los hechos vinculados al servidor o ex servidor civil en el proceso o investigación deben estar relacionados a una omisión, acción o decisión realizada en el ejercicio regular de sus funciones o actividades o bajo criterios de gestión en su oportunidad, como está definido en los numerales 5.1.1 y 5.1.2 del artículo 5 de la presente Directiva, derivadas del ejercicio de la función pública”.

Que, se tiene que el artículo 6.3 de la Directiva citada en el párrafo anterior, se señalan los requisitos para la admisibilidad de la solicitud entre los que se encuentran:

“6.3. Requisitos para la admisibilidad de la solicitud

Para acceder al derecho de defensa y asesoría, el solicitante debe presentar ante la oficina de trámite documentario o la que haga sus veces de la entidad respectiva, los siguientes documentos:

- **Solicitud dirigida al Titular de la entidad, con carácter de declaración jurada, conteniendo los datos completos de identificación, domicilio real, precisando su condición de servidor o ex servidor civil, datos del expediente del procedimiento, proceso o investigación respectivo, una narración de los hechos, copia de la notificación o comunicación de la citación o emplazamiento recibida, calidad del emplazamiento y mención expresa de que los hechos imputados están estrictamente vinculados a omisiones, acciones o decisiones en el ejercicio regular de sus funciones o bajo criterios de gestión que en su oportunidad como servidor civil o ex servidor civil adoptó, derivadas del ejercicio de la función pública (ver Anexo 1).** En el supuesto del segundo párrafo del numeral 6.1, el solicitante deberá adjuntar los documentos que permitan acreditar que existen fundados elementos que permitan inferir el inminente inicio de un proceso o procedimiento en su contra. La copia de la notificación o comunicación de la citación o emplazamiento recibida será presentada en forma posterior a la concesión del beneficio y constituye una condición indispensable para su eficacia.
- **Compromiso de reembolso** por medio del cual el solicitante se compromete a devolver el costo de asesoramiento y de la defensa, si al finalizar el proceso se demuestra su responsabilidad (ver Anexo 2), de acuerdo a las condiciones que establezca la entidad.
- **Propuesta de servicio de defensa o asesoría** precisando si ésta se solicita por todo el proceso o por alguna etapa. Cuando se proponga un determinado defensor o asesor deberá señalarse las razones de dicha propuesta, así como el monto estimado de los respectivos honorarios profesionales propuestos (ver Anexo 3). En caso contrario, la entidad, de acuerdo a la Ley de Contrataciones del Estado, sus normas complementarias, reglamentarias y/o sustitutorias, podrá atender la solicitud con alguno de los servicios profesionales contratados previamente para tales fines, de ser el caso.
- **Compromiso de devolver a la entidad los costos y las costas determinados a su favor,** en caso no resulte responsable en el procedimiento, proceso o investigación y siempre que dicho pago haya sido ordenado por la autoridad competente. Dicha devolución se realiza a la entidad correspondiente, en el plazo de diez (10) días hábiles, contado a partir del momento en que la parte vencida haya efectuado el pago dispuesto por la autoridad competente. (ver Anexo 4). Los



Academia de la Magistratura

documentos presentados tendrán la calidad de declaración jurada para todos los efectos legales que correspondan, conforme a la presunción de veracidad contenida en el artículo 49 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General y por consiguiente sujetos a verificación.

Que, estando a que en el numeral 6.4 de las Modificaciones a la Directiva N° 004-2015-SERVIR/GPGSC se ha dispuesto el procedimiento para la tramitación de la solicitud ante la entidad, señalando en su numeral 6.4.2 lo siguiente:

“6.4.2. Informe de la Oficina de Asesoría Jurídica

Recibido el expediente, la Oficina de Asesoría Jurídica en un plazo máximo de tres (03) días hábiles, emite opinión sobre el cumplimiento de los requisitos de admisibilidad y la procedencia de la solicitud. Asimismo, prepara el proyecto de resolución respectivo y eleva todo el expediente al titular de la entidad para su aprobación (...)”

Que, la Oficina de Asesoría Jurídica ha procedido a revisar el cumplimiento de los requisitos de admisibilidad y procedencia a partir de la solicitud presentada por el ex servidor Orestes Felipe Cáceres Zapata, así como la información contenida en el informe N° 370-2022-AMAG/SA-RRHH emitido por la Subdirección de Recursos Humanos que contiene el informe escalafonario N° 016-2022-AMAG/SA-RRHH correspondiente al ex servidor.

Que, en la solicitud 202200702 de fecha 31 de marzo de 2022, presentada por el ex servidor Orestes Felipe Cáceres Zapata, respecto del caso de peculado, se advierte que, se presenta la solicitud, adjuntando compromiso de reembolso y de devolución, así como la propuesta de defensa legal, y en el escrito de su solicitud señala anexar: a) Copia del documento que acredita la citación o el emplazamiento en la investigación, emitido por la 2ª. FISCALIA PROVINCIAL PENAL CORPORATIVA ESPECIALIZADA EN DELITOS DE CORRUPCIÓN DE FUNCIONARIOS – 3 Despacho Fiscal - caso 506015506-2021-296-0, **la citada esquela y disposición fiscal no se encuentran adjuntas a su solicitud, así como del contenido de la misma; se advierte que, en el formato de Compromiso de Reembolso y Compromiso de Devolución, se ha señalado como referencia a una solicitud de presentación con fecha distinta a la que adjunta.**

Que, en ese sentido, la Dirección General emitió la Resolución N° 053-2022-AMAG/DG, la misma que dispuso que: **“ARTÍCULO SEGUNDO .- CÓNCEDASE EL PLAZO LEGAL DE DOS DÍAS HÁBILES a fin de que subsane las omisiones y proceda a presentar: i) Adjuntar la esquela de notificación y la disposición fiscal donde se le comprende como investigado; ii) Aclarar la información contenida en su formato de Compromiso de reembolso en el extremo referido a la fecha correcta de presentación de la solicitud; iii) Aclarar la información contenida en su formato de Compromiso de devolución en el extremo referido a la fecha correcta de presentación de la solicitud, de conformidad con el numeral 6.4.1 de las Modificaciones a la Directiva N° 004-2015-SERVIR/GPGSC.”**

Que, de conformidad con el Artículo 6.4.1 de las Modificaciones a la Directiva N° 004-2015-SERVIR/GPGSC **“La omisión o defecto de los requisitos exigidos en el numeral 6.3 del artículo 6 de la presente Directiva, debe ser subsanada por el solicitante dentro del plazo máximo de dos (2) días hábiles desde que le sea requerido (...) En caso el solicitante no subsane los requisitos de admisibilidad, se considera automáticamente como no presentada la solicitud, y los recaudos se ponen a disposición del servidor o ex servidor para que los recabe en la oficina de trámite documentario o la que haga sus veces de la respectiva entidad; sin perjuicio que pueda nuevamente formular su solicitud”.**

Que, habiéndole otorgado el plazo de ley al ex servidor Orestes Felipe Cáceres Zapata, a fin de que subsane los requisitos de admisibilidad faltantes en sus solicitudes de defensa legal; por lo cual, el peticionante, procede a presentar sus descargos mediante la Carta S/N, ingresado por el sistema de trámite documentario, con registro N° 202200902 y con sello de recepción, de fecha 26 de abril de 2022;

Que, en el presente caso, luego de analizar el informe escalafonario se tiene que el solicitante Orestes Felipe Cáceres Zapata se desempeñó como Secretario Administrativo del 1 al 28 de octubre de 2018; sin embargo, su solicitud no cumple con los requisitos de admisibilidad y procedencia señalados por la



Academia de la Magistratura

Directiva, puesto que no cumplió con la presentación de la documentación requerida en el plazo establecido. Por lo tanto, su pedido no resulta atendible;

Que, en concordancia con la Directiva N° 004 - 2015-SERVIR/GPGSC "Reglas para acceder al beneficio de Defensa y Asesoría de los Servidores y ex servidores civiles", y sus modificaciones; es menester traer en acotación lo establecido por el Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado mediante Decreto Supremo N° 004-2019-JUS, sobre los efectos del vencimiento del plazo:

"Artículo 151.- Efectos del vencimiento del plazo

151.1 El plazo vence el último momento del día hábil fijado, o anticipadamente, si antes de esa fecha son cumplidas las actuaciones para las que fuera establecido.

151.2 Al vencimiento de un plazo improrrogable para realizar una actuación o ejercer una facultad procesal, previo apercibimiento, la entidad declara decaído el derecho al correspondiente acto, notificando la decisión."

Que, se puede apreciar que la presentación de la documentación a subsanar fue ingresada fuera de fecha (26.04.2022), por lo cual, corresponder declarar la solicitud de defensa legal en materia penal como no presentada, y que los documentos adjuntos se pongan a disposición del ex servidor para que los recabe en la oficina de trámite documentario o la que haga sus veces de la respectiva entidad;

Que, con Informe de la Oficina de Asesoría Jurídica quien ha verificado revisado, analizado el expediente completo en el presente caso, emite opinión sobre el particular de acuerdo a la norma vigente;

Que, en tal sentido, atendiendo a la solicitud formulada, corresponde emitir el acto administrativo pertinente;

Que, en uso de las facultades conferidas por la Ley Orgánica de la Academia de la Magistratura - Ley N° 26335, de conformidad con el mandato legal, en ejercicio de sus atribuciones;

SE RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO. -DECLARAR IMPROCEDENTE la solicitud de defensa y asesoría legal presentada por el señor **ORESTES FELIPE CACERES ZAPATA**, en las Investigaciones Preliminares, Carpeta Fiscal N° 506015506-2021-296-0 por la presunta comisión del delito contra la Administración Pública, en la modalidad de Peculado Doloso, en agravio del Estado; por no haber presentado la subsanación correspondiente en el plazo de ley.

ARTÍCULO SEGUNDO. – DISPONER la remisión de los actuados a la Oficina de Asesoría Jurídica de la Academia de la Magistratura, para que proceda de acuerdo a sus atribuciones y las notificaciones respectivas al interesado señor **ORESTES FELIPE CACERES ZAPATA**.

ARTÍCULO TERCERO. – REGISTRO de la Oficina de Asesoría Jurídica, quién deberá llevar el control pertinente y seguimiento del presente.

ARTÍCULO CUARTO. - DISPONER la publicación de la presente Resolución en el portal web de la Academia de la Magistratura.

Regístrese, comuníquese, cúmplase y publíquese

Firmado Digitalmente

Nathalie Betsy Ingaruca Ruiz
Directora General
Academia de la Magistratura