

"Año de la Diversificación Productiva y del Fortalecimiento de la Educación"



RESOLUCION DIRECTORAL

Lima, 25 NOV. 2015

VISTO:

Los Expedientes Nº 15-005499-001-INSN-SB, Nº 15-005553-001-INSN-SB, Nº 15-005730-001-INSN-SB, Nº 15-005790-001-INSN-SB, Nº 15-006412-001-INSN-SB, Nº 15-008942-001-INSN-SB y Nº 15-010924-001-INSN-SB, sobre el Procedimiento Administrativo Disciplinario instaurado por el órgano instructor del Instituto Nacional de Salud del Niño-San Borja contra el servidor Héctor Abelardo Pally Vara por presunto Hostigamiento Sexual en agravio de la persona de iniciales N.J.P.V. sobre presunto hostigamiento sexual, y;

CONSIDERANDO:

Que, mediante el escrito de fecha 12 de junio de 2015 la persona de iniciales N.J.P.V. interpuso denuncia por presunto hostigamiento sexual en el Instituto Nacional de Salud del Niño-San Borja (en adelante, el INSN-SB) contra el señor Héctor Abelardo Pally Vara por hechos ocurridos el día jueves 11 de junio de 2015 en el citado nosocomio, lo cual ameritó la toma de la manifestación del actual investigado; la imposición por parte de la Unidad de Administración de la medida cautelar de suspensión de sus labores con goce de haberes como Técnico en Enfermería en el citado Instituto a través de la Notificación de fecha 13 de junio de 2015, con la finalidad de asegurar la eficacia de la decisión final y la protección a la presunta víctima, conforme al sustento del Informe Nº 119-2015-ERH-UA/INSN-SAN BORJA de fecha 12 de junio de 2015; la expedición del Informe Nº 002-CENTRO MONITOREO-CCTV-INSN-SB/2015 de fecha 12 de junio de 2015 mediante el cual el Operador del Circuito Cerrado de Televisión informó al Jefe de Seguridad de la Sub Unidad de Servicios Generales, concluyendo que del análisis del video del día jueves 11 de junio de 2015 a las 14:36 horas aproximadamente que existen indicativos de un presunto acoso laboral por parte del investigado a la persona de iniciales N.J.P.V., adjuntando el mismo al citado informe como anexo; la recepción del escrito de descargo de medida cautelar ingresado al Instituto Nacional de Salud del Niño con fecha 17 de junio de 2015 del investigado quien expuso ante el Director Ejecutivo de la Unidad de Administración sus argumentos de defensa negando los presuntos actos de hostigamiento sexual denunciados; la expedición del Informe Nº 124-2015-ERH-UA/INSN-SAN BORJA de fecha 07 de julio de 2015 mediante el cual el Jefe (e) de Equipo de Recursos Humanos del Instituto Nacional de Salud del Niño-San Borja concluye que el día 11 de junio de 2015 a horas 14:30 aproximadamente la persona de iniciales N.J.P.V., prestadora de servicios de limpieza en el citado nosocomio, fue víctima de hostigamiento sexual por parte del servidor investigado quien forzó besar a la persona de iniciales N.J.P.V. utilizando su fuerza física, habiendo



223

incurrido por tanto el investigado en un presunto acto de hostigamiento sexual, tipificado en el literal k) del artículo 85 de la Ley N° 30057, Ley del Servicio Civil; la expedición del Informe N° 01-2015-ST-INSN-SB de fecha 18 de agosto de 2015 mediante el cual la Secretaría Técnica de las Autoridades del Procedimiento Administrativo Disciplinario del Instituto Nacional de Salud del Niño – San Borja concluyó que ameritaba dar inicio al procedimiento administrativo disciplinario contemplado en el artículo 85, inciso k), de la Ley N° 30057 contra el investigado, que la posible sanción a aplicarse en el presente caso es la destitución, que el Jefe de Recursos Humanos es el órgano instructor y el titular de la entidad es el órgano sancionador y quien oficializa la sanción, y, finalmente, que las medidas cautelares pueden ser adoptadas al inicio o durante el procedimiento administrativo disciplinario, sin perjuicio del pago de la compensación económica correspondiente; y, finalmente, la expedición de la Resolución Administrativa N° 061/2015/INSN-UA de fecha 19 de agosto de 2015 mediante la cual la Unidad de Administración del INSN-SB en su calidad de órgano instructor determinó iniciar procedimiento administrativo sancionador contra don Héctor Abelardo Pally Vara por el presunto hostigamiento sexual a la persona de iniciales N.J.P.V., contemplado en el inciso k del artículo 85 de la Ley N° 30057, Ley del Servicio Civil; y dispuso la continuidad de la medida cautelar impuesta en aplicación del artículo 108 del Decreto Supremo N° 040-2014-PCM;

Que, el literal k) del artículo 85 de la Ley N° 30057 prescribe: "***Son faltas de carácter disciplinario que, según su gravedad, pueden ser sancionadas con suspensión temporal o con destitución, previo proceso administrativo: (...) k) El hostigamiento sexual cometido por quien ejerza autoridad sobre el servidor civil, así como el cometido por un servidor civil, cualquiera sea la ubicación de la víctima del hostigamiento en la estructura jerárquica de la entidad pública.***" (el resaltado es nuestro), debe ser entendido conforme los criterios y definiciones previstos en la Ley N° 27942 - Ley de Prevención y Sanción del Hostigamiento Sexual, la cual conceptúa en su artículo 4, modificado por la Ley N° 29430, que el "***Hostigamiento Sexual Típico***" o "***Chantaje Sexual***" consiste en la ***conducta física o verbal reiterada de naturaleza sexual o sexista no deseada o rechazada, realizada por una o más personas que se aprovechan de una posición de autoridad o jerarquía*** o cualquier otra situación ventajosa, en contra de otra u otras, quienes rechazan estas conductas por considerar que afectan su dignidad así como sus derechos fundamentales, siendo que el día 11 de junio de 2015 el investigado ostentaba una posición de jerarquía o autoridad sobre la persona de iniciales N.J.P.V., conforme así lo han reconocido ambas partes lo cual guarda coherencia con el Memorandum N° 0141-UE-INSNSB-2015;

Que, los literales b) y c) del artículo 5 de la citada Ley N° 27942, modificado por la Ley N° 29430, regulan los Elementos Constitutivos del Hostigamiento Sexual que se presentan en el presente caso: 1.- ***El rechazo a los actos de hostigamiento sexual genera que se tomen decisiones que afectan a la víctima en cuanto a su situación laboral, educativa, policial, militar, contractual o de otra índole de la víctima*** se ha manifestado en el presente caso cuando investigado ha reconocido en sus diversos escritos haber amenazado o intimidado a la persona de iniciales N.J.P.V. con realizarle un "informe" por las supuestas faltas laborales incurridas por ésta en el desarrollo de sus funciones, ello en razón de que aquél era el encargado de supervisar el cumplimiento de las funciones del personal de limpieza en esa área al cual pertenecía la persona de iniciales N.J.P.V. tal como así se acredita con el propio reconocimiento del investigado así como del Memorandum N° 0141-UE-INSNSB-2015; y, 2.- ***La conducta del hostigador, sea explícita o implícita, que afecte el trabajo de una persona, interfiriendo en el rendimiento en su trabajo creando un ambiente de intimidación, hostil u ofensivo*** se ha manifestado en el presente caso cuando la conducta desplegada por el investigado contra la persona de iniciales N.J.P.V. generó la intimidación de ésta, conforme así lo declara en el último párrafo de su denuncia;

Que, sobre las manifestaciones del hostigamiento sexual previstas en el artículo 6 de la Ley N° 27942, modificado por la Ley N° 29430, se ha verificado en el presente caso la existencia de ***acercamientos corporales, tocamientos y otras conductas físicas de naturaleza sexual que resulten ofensivas y no deseadas por la víctima*** ya que el día 11



de junio de 2015 se evidencia del Informe N° 002-CENTRO MONITOREO-CCTV-INSN-SB/2015 y del vídeo que anexa (a los 00:19 segundos del primer vídeo se aprecia en la "Estación de Enfermeras" que el investigado intenta coger con su mano derecha la mano izquierda de la persona de iniciales N.J.P.V. lo cual genera que ésta intente golpearlo con los guantes que cogía con su mano derecha en el rostro del investigado), del propio reconocimiento del investigado (reconoce haber cargado de la cintura y por la espalda a la persona de iniciales N.J.P.V. sin su autorización) y de la denuncia de la persona de iniciales N.J.P.V. (refiere la existencia de forcejeo de parte del investigado y su persona pues aquél intentó forzarla besar sin su consentimiento utilizando su fuerza física, además de la existencia de tocamientos a su cuerpo sin su autorización en momentos precedentes), acercamientos corporales, tocamientos y otras conductas físicas de naturaleza sexual de parte del investigado que resulta ofensivo y que no es deseado por la persona de iniciales N.J.P.V.;

Que, de los hechos denunciados por parte de la persona de iniciales N.J.P.V., de las declaraciones vertidas por el investigado en sus diversos escritos y su manifestación oral, del Informe N° 002-CENTRO MONITOREO-CCTV-INSN-SB/2015 y del vídeo anexado a éste, de las declaraciones testimoniales de las testigos María Teresa Ahumada Valera y de Alejandra Atuncar Mendoza, del Memorandum N° 0141-UE-INSNSB-2015 y de su anexo sumillado como "Perfil del Puesto", del Informe N° 001-SUAIEPQ-INSN-SB-2015, del Informe N° 37-CQ-INSN. SB-2015 y del Informe del Supervisor del Servicio de Limpieza Vialva Servicios Complementarios S.R.L., se determina que el día 11 de junio de 2015 en un ambiente ubicado en el cuarto piso del Instituto Nacional de Salud del Niño – San Borja **los hechos ocurridos sucedieron tal como lo postula la persona agraviada de iniciales N.J.P.V.** pues existe abundante material probatorio e indiciario que conlleva a acoger dicha tesis el cual se detalla a continuación: a) Se encuentra acreditado con el vídeo anexado al Informe N° 002-CENTRO MONITOREO-CCTV-INSN-SB/2015 que la persona de iniciales N.J.P.V. era hostigada sexualmente desde momentos previos a las 14:30 horas, pues a los 00:19 segundos del primer vídeo se aprecia en la "Estación de Enfermeras" que el investigado intenta coger con su mano derecha la mano izquierda de la persona de iniciales N.J.P.V. lo cual genera que ésta intente golpearlo con los guantes que cogía con su mano derecha en el rostro del investigado; asimismo, se aprecia a los 00:02 – 00:08 segundos del segundo vídeo que la persona de iniciales N.J.P.V. sale de un ambiente despeinada, limpiándose su nariz con un papel, caminando de norte sur a norte hasta ingresar a otro ambiente, indicando el reloj de la pared del Instituto Nacional de Salud del Niño – San Borja las 14:40 horas (reloj blanco de manecillas negras); además, se aprecia a los 00:09 segundos del cuarto vídeo que el investigado realiza numerosos ademanes rogatorios afuera de un ambiente (según el reloj de pared del vídeo eran las 14:43 horas) del cual se retiró a los 07:18 minutos (según el reloj de pared del vídeo eran las 14:53 horas); b) Se encuentra acreditado con las propias declaraciones del investigado y de la denuncia que aquél ingresó al ambiente donde se encontraba la persona de iniciales N.J.P.V. de manera posterior a ésta lo cual es un indicio de los hechos afirmados en la denuncia; c) Se encuentra acreditado con las declaraciones testimoniales de María Teresa Ahumada Valera y de Alejandra Atuncar Mendoza, el estado emocional de alteración, ansiedad, nerviosismo y desesperación en la cual se encontró la persona de iniciales N.J.P.V. al salir del ambiente en el cual ocurrieron los hechos materia de análisis, además de las condiciones objetivas que tenía la citada persona de iniciales N.J.P.V. (despeinada, brazo derecho y rostro irritados de color rojo con mayor intensidad en la mejilla izquierda), siendo todos ellos claros indicios de la veracidad de los hechos denunciados; d) Se encuentra acreditado que los hechos materia de denuncia realizada por la persona de iniciales N.J.P.V. han sido coherentes, congruentes y uniformes con los demás medios de prueba e indicios que obran en el expediente de su propósito, lo cual genera certeza de que los hechos ocurrieron en la forma descrita por la persona denunciante; e) Las contradicciones señaladas por el investigado en sus declaraciones respecto de la existencia e inexistencia del consentimiento de la persona de iniciales N.J.P.V. para ser cargada por la espalda de la ventana al suelo lo cual hace inverosímil la antítesis postulada por el investigado; y, finalmente, f) El investigado



no ha ofrecido medio probatorio alguno en su escrito de descargo que acredite sus argumentos de defensa planteados;

Que, **no resultan verosímiles los argumentos de defensa expuestos por el investigado** tanto en su manifestación como en sus diversos escritos toda vez que la reacción de la persona agraviada (estado de alteración, ansiedad, nerviosismo y desesperación manifestados por las testigos María Teresa Ahumada Valera y Alejandra Atuncar Mendoza) así como la reacción del propio investigado (actos rogatorios permanentes momentos posteriores al suceso conforme así lo han reconocido la persona agraviada, el investigado, las testigos María Ahumada y Alejandra Atuncar lo cual ha sido verificado en el video de las cámaras de seguridad del Instituto Nacional de Salud del Niño-San Borja) **no corresponden a la actuación razonable de personas comunes u ordinarias** pues ni la desesperación a tal punto por parte de la persona agraviada ni el rogatorio posterior por parte del investigado corresponden al evento alegado por éste; asimismo, resultan inverosímiles también, puesto que el investigado no ha logrado acreditar algún precedente laboral negativo en el tiempo de servicios que la persona agraviada ha desplegado en el Instituto Nacional de Salud del Niño-San Borja y que el sujeto investigado haya tenido la oportunidad de supervisar de modo directo o indirecto, resultando irrazonable que una persona que siempre ha desarrollado sus funciones laborales sin mayores observaciones o complicaciones (refiriéndonos a la persona agraviada) haya el día 11 de junio de 2015 cometido hasta cinco faltas graves que ameritaron cinco llamadas de atención por parte del investigado en una sola jornada de trabajo;

Que, la cogida de mano por parte del investigado sin consentimiento de la persona agraviada apreciada en el video es un claro indicio no sólo de la existencia de hostigamiento sexual por parte del sujeto investigado contra la persona de iniciales N.J.P.V. sino también que éste ha sido permanente y sobre todo **progresivo** pues si bien el investigado inició con tocamientos corporales de tipo sexual no autorizados por la persona agraviada, terminó con un forcejeo para intentar besar a dicha persona contra su voluntad haciendo uso de su fuerza física;

Que, todo lo expuesto conlleva a determinar que sí se configuraron copulativamente la existencia de **tres elementos constitutivos del hostigamiento sexual** determinados en el precedente judicial vinculante contenido en la Casación N° 3804-2010-DEL SANTA de fecha 08 de enero de 2013 expedida por la Corte Suprema de Justicia de la República del Perú: a) **Conducta relacionada con temas de carácter sexual**: Este comportamiento está referido al tocamiento de la mano de la persona agraviada sin su autorización por parte del investigado así como el intento por parte del investigado de besar a la persona agraviada sin su consentimiento haciendo uso de su fuerza física para lograr ello; b) **Conducta no bienvenida**: La persona agraviada intentó golpear el rostro del investigado ante el tocamiento de éste de su mano sin su consentimiento y logró escapar del ambiente donde el sujeto investigado intentó besarla por medio de la fuerza física comunicándole ello de manera inmediata a las dos testigos María Teresa Ahumada Valera y Alejandra Atuncar Mendoza; y, finalmente, c) **Afectación del empleo**: Existía la posibilidad real de que el investigado elabore un informe negativo sobre las labores de limpieza que supervisaba a la persona agraviada lo cual repercutiría negativamente en el actual empleo que ésta tiene con la empresa Vialva Servicios Complementarios S.R.L, concluyéndose por ello que, efectivamente, el señor Héctor Abelardo Pally Vara sí ha cometido hostigamiento sexual en el Centro Quirúrgico de Quemados del Instituto Nacional de Salud del Niño – San Borja en su calidad de encargado de la supervisión de las labores de limpieza realizadas por la persona de iniciales N.J.P.V. como Técnico en Enfermería del citado nosocomio, el día 11 de junio de 2015 en el cuarto piso del Instituto Nacional de Salud del Niño – San Borja a las 14:30 horas aproximadamente, por lo tanto sí se encuentra debidamente acreditada la comisión de la falta de carácter disciplinario prevista en el literal k) del artículo 85 de la Ley N° 30057;



Que, en el presente caso no concurre ninguno de los supuestos eximentes de responsabilidad previstos en los artículos 103 y 104 del Decreto Supremo N° 040-2014-PCM; asimismo, en cumplimiento del artículo 87 de la Ley N° 30057, la sanción a aplicarse en el presente caso debe ser proporcional a la falta cometida debiendo determinarse evaluando la existencia de las siguientes condiciones: a) Con el actuar del investigado el día 11 de junio de 2015 contra la persona de iniciales N.J.P.V. se ha atentado contra la dignidad de ésta y se ha vulnerado su derecho fundamental a la libertad, situación que afecta gravemente los intereses del Instituto Nacional de Salud del Niño pues éste brinda atención médica especializada a niños y adolescentes de todo el Perú afectando con su conducta el señor Héctor Abelardo Pally Vara la imagen de dicho nosocomio toda vez que la sociedad en general cuestiona la diligencia, ética y moral del personal que contrata el Instituto Nacional de Salud del Niño-San Borja para atender a sus pacientes menores de edad los cuales se encuentran en estado de indefensión; b) El investigado ha desplegado las conductas de hostigamiento sexual contra la persona de iniciales N.J.P.V. en lugares privados ocultándose de que terceras personas y de que cámaras de filmación de seguridad puedan advertir dichos hechos para evadir su responsabilidad; c) El investigado ostenta el grado de Técnico en Enfermería, vale decir, sí tiene estudios superiores completos, de lo cual se desprende que sí tiene conocimiento de que las conductas desplegadas el 11 de junio de 2015 contra la persona de iniciales N.J.P.V. corresponden a hechos de hostigamiento sexual; d) Las circunstancias en que el investigado cometió la falta grave laboral de hostigamiento sexual contra la persona de iniciales N.J.P.V. el día 11 de junio de 2015 se desarrollaron en el cuarto piso del Instituto Nacional de Salud del Niño-San Borja en circunstancias que ésta desarrollaba sus funciones de limpieza y aquél realizaba sus funciones de supervisión de las citadas funciones; e) La subordinación a la cual se encontraba sujeta la persona de iniciales N.J.P.V. respecto del investigado, conforme se advierte del Memorandum N° 0141-UE-INSNSB-2015, f) Las disculpas que voluntariamente realizó el investigado a la persona de iniciales N.J.P.V. luego de ocurrido los hechos investigados acaecidos el 11 de junio de 2015 según versión del propio señor Héctor Abelardo Pally Vara no se refirieron en modo alguno a la agresión sexual denunciada por lo tanto no puede valorarse este hecho como una atenuante de la responsabilidad del investigado;

Que, la sanción a imponerse debe ser razonable por imperio de los artículos 90 y 91 de la Ley N° 30057, por lo que teniendo en cuenta los fundamentos antes indicados, resulta proporcional imponer la sanción de destitución por la gravedad de los hechos denunciados, investigados y verificados en el transcurso del presente procedimiento administrativo disciplinario, sanción que acarrea la inhabilitación automática para el ejercicio de la función pública una vez que el acto que impone la presente sanción queda firme o se haya agotado la vía administrativa;

Que, los artículos 117, 118 y 119 del Decreto Supremo N° 040-2014-PCM prescriben que los recursos administrativos podrá interponer contra la presente resolución: a) **Recurso de Reconsideración** dentro de los quince (15) días hábiles siguientes de su notificación, debiendo interponerse ante la Dirección General del Instituto Nacional de Salud del Niño-San Borja la cual se encargará de resolverlo; b) **Recurso de Apelación** dentro de los quince (15) días hábiles siguientes de su notificación, debiendo interponerse ante la Dirección General del Instituto Nacional de Salud del Niño-San Borja la cual se encargará de remitirlo al Tribunal del Servicio Civil para que éste lo resuelva;

Con el visto bueno del Director Ejecutivo de la Unidad de Administración, del Jefe de Equipo de Recursos Humanos y del Secretario Técnico de las Autoridades del Procedimiento Disciplinario del Instituto Nacional de Salud del Niño-San Borja;

Por estas consideraciones y estando además a lo dispuesto en la Ley N° 30057-Ley del Servicio Civil, en el Decreto Supremo N° 040-2014-PCM mediante el cual se aprobó el Reglamento de la Ley del Servicio Civil, en la Resolución de Presidencia Ejecutiva N° 101-



221

2015/SERVIR-PE, en la Resolución Ministerial N° 090-2013/MINSA y la Resolución Jefatural N° 340-2015/IGSS;

SE RESUELVE:

ARTÍCULO 1º.- IMPONER la sanción de **DESTITUCIÓN** al servidor civil **HÉCTOR ABELARDO PALLY VARA** por haber cometido la falta grave de carácter disciplinario prevista en el literal k) del artículo 85 de la Ley N° 30057 referente a la comisión de hostigamiento sexual contra la persona de iniciales N.J.P.V. la cual será eficaz a partir del día siguiente de su notificación.

ARTÍCULO 2º.- ORDENAR al Director Ejecutivo de la Unidad de Administración del Instituto Nacional de Salud del Niño-San Borja cumpla con **INSCRIBIR** la presente sanción en el **Registro Nacional de Sanciones de Destitución y Despido** administrado por SERVIR de acuerdo al procedimiento correspondiente, en cumplimiento de lo prescrito por el artículo 116 y por el literal a) del artículo 124 del Decreto Supremo N° 040-2014-PCM.

ARTÍCULO 3º.- DECLARAR LA CADUCIDAD DE PLENO DERECHO de la **MEDIDA CAUTELAR** ordenada mediante Resolución Administrativa N° 061/2015/INSN-UA, en cumplimiento de lo prescrito por el numeral 96.4 del artículo 96 de la Ley N° 30057.

ARTÍCULO 4º.- NOTIFICAR al señor **HÉCTOR ABELARDO PALLY VARA** la presente resolución.

ARTÍCULO 5º.- DISPONER que se realice la publicación en la página Web de la Institución, conforme a las normas de Transparencia y Acceso a la Información Pública.

REGÍSTRESE, COMUNÍQUESE Y PUBLÍQUESE

 Instituto Nacional de Salud del Niño
San Borja

Dra. Zulema Tomás Gonzáles
DIRECTORA GENERAL

EZTG/ODSE/JCRG/hfaa

Distribución

- () Titular
- () Unidad de Administración
- () Equipo de Recursos Humanos
- () Secretaría Técnica de las Autoridades del PAD
- () Interesado
- () Archivo

