MEDIDA CAUTELAR N° 487-1-2012-LAMBAYEQUE

Lima, catorce de octubre de dos mil veinte.-

VISTO:

El recurso de apelación interpuesto por el señor Jorge Luis Javiel Cherres contra la resolución número doce, de fecha dos de octubre de dos mil dieciocho, expedida por la Jefatura de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, en el extremo que le impuso medida cautelar de suspensión preventiva en el ejercicio de todo cargo en el Poder Judicial; por faltas cometidas durante su actuación como Juez del Juzgado de Paz Letrado de Monsefú, Corte Superior de Justicia de Lambayeque; resolución que obra de fojas doscientos cincuenta y cuatro a doscientos sesenta.

CONSIDERANDO:

PRIMERO. Que se atribuye al señor Jorge Luis Javiel Cherres, en su actuación como Juez del Juzgado de Paz Letrado de Monsefú, Corte Superior de Justicia de Lambayeque, en la tramitación del Expediente número cuarenta y nueve guión dos mil doce guión CI, sobre interdicto de recobrar, haber admitido la demanda en contravención a lo dispuesto en el artículo quinientos noventa y siete del Código Procesal Civil, concordado con el artículo quinientos cuarenta y siete del mismo cuerpo legal. Asimismo, que en el cuaderno de medida cautelar, el juez de paz investigado emitió la resolución de fojas cincuenta y seis a cincuenta y siete, que admitió a trámite la medida cautelar en forma de ejecución anticipada, disponiendo que se reponga en la posesión del bien inmueble al demandante, con lo que no sólo no tuvo en cuenta lo señalado en el citado artículo quinientos noventa y siete, sino que tampoco tuvo presente lo previsto en el artículo seiscientos ocho del Código Procesal Civil, en el cual se precisa que el juez competente para dictar medidas cautelares, es el que se encuentra habilitado para conocer de las pretensiones de la demanda.
La conducta disfuncional incurrida por el investigado constituiría contravención a sus deberes de impartir justicia con razonabilidad y respeto al debido proceso, previsto en el inciso uno del artículo treinta y cuatro de la Ley de la Carrera Judicial, tipificado como faltas muy graves previstas en los incisos doce y trece del artículo cuarenta y ocho de la misma ley .

SEGUNDO. Que la Jefatura de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial mediante resolución número doce, del dos de octubre de dos mil dieciocho, entre otros, resolvió lo siguiente:

*"**SEGUNDO**.- **PROPONER** ante el Consejo Nacional de la Magistratura se imponga la medida disciplinaria de **DESTITUCIÓN** al magistrado **JORGE LUIS JAVIEL***

CHERRES, *en su actuación como Juez del Juzgado de Paz Letrado de Monsefú de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, por los cargos formulados en su contra.*

TERCERO.- IMPONER MEDIDA CAUTELAR *de* ***SUSPENSIÓN PREVENTIVA*** *en el ejercicio de todo cargo en el Poder Judicial al investigado* ***JORGE LUIS JAVIEL CHERRES,*** *en su actuación como Juez del Juzgado de Paz Letrado de Monsefú de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, conforme a lo expuesto en la presente resolución".*

La Jefatura de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial concluye que se ha acreditado que el investigado que la medida cautelar fue emitida por el investigado, quien era incompetente para tramitar dicho acto procesal, lo causó grave perjuicio a la parte demandada, quien fue despojada de su predio, constituyendo los hechos disfuncionales que se le atribuyen, faltas muy graves previstas en los incisos doce y trece del artículo cuarenta y ocho de la Ley de la Carrera Judicial, que en atención a los principios de razonabilidad y proporcionalidad, y coincidiendo con la propuesta elevada a la Jefatura del Órgano de Control de la Magistratura, corresponde la aplicación de la medida disciplinaria más drástica, como es la destitución. Además, el Órgano de Control de la Magistratura agrega que en la Investigación número quinientos veintiuno guión dos mil trece guión Lambayeque, ante los cargos imputados al investigado, relacionados a recibir dinero para favorecer a una de las partes en el Expediente número diez guión dos mil trece, sobre medida cautelar fuera del proceso (nombramiento de administrador temporal de la Comunidad Campesina San Martín de Reque) se ha propuesto la medida disciplinaria de destitución ante el Consejo Nacional de la Magistratura.
Asimismo, estando a lo establecido en el artículo ciento catorce del Reglamento del Procedimiento Disciplinario de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, corresponde dictar medida cautelar de suspensión preventiva en su contra, hasta que sea resuelta en definitiva su situación jurídica ante la instancia competente, señalando que *"...; toda vez que, luego de la evaluación de los actuados se ha llegado a establecer que el referido magistrado investigado ha incurrido en grave irregularidad, razón por la cual se ha concluido que corresponde imponerle la sanción disciplinaria de destitución, y estando a lo establecido en las mencionadas normas, corresponde a esta Jefatura Suprema de Control dictar en su contra medida cautelar de suspensión preventiva en el ejercicio de sus funciones en el Poder Judicial; a fin de asegurar la eficacia de la resolución final, evitar la continuación y repetición de los hechos objeto de averiguación u otros de similar significación y garantizar la correcta prestación del servicio de justicia".*

TERCERO. Que, de fojas doscientos setenta y nueve a doscientos ochenta y tres, obra el recurso de apelación interpuesto por el señor Jorge Luis Javiel Cherres, contra la resolución número doce, respecto en el extremo que le impuso medida cautelar de

suspensión preventiva en el ejercicio de todo cargo en el Poder Judicial al recurrente, solicitando se declare fundada la nulidad deducida; y, se declare fundada la prescripción y caducidad; señalando que la resolución impugnada le causa agravio toda vez que no ha observado la motivación de las resoluciones, el derecho de defensa, así como no ha declarado la prescripción y caducidad acaecida en la presente causa.

Los fundamentos que expone el recurrente en su recurso de apelación son, básicamente, los siguientes:

i) Falta de motivación en sede administrativa; y,

ii) En el presente caso, el procedimiento se abrió el siete de enero de dos mil trece, y a la fecha han transcurrido en exceso los dos años para que operen tanto la prescripción como la caducidad a la fecha.

CUARTO. Que respecto a la pretensión de revocar la medida cautelar de suspensión preventiva, se debe tener presente que mediante la resolución número trece del diecisiete de diciembre de dos mil diecinueve, la Jefatura de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, además de conceder el recurso de apelación interpuesto por el recurrente, resolvió declarar *"**IMPROCEDENTE** el recurso de apelación interpuesto por el investigado (...), en el extremo que se propuso se le imponga la medida disciplinaria de destitución, conforme a lo expuesto en el tercer considerando; debiendo proseguir su trámite ante la Junta Nacional de Justicia"*; extremo que el recurrente recurre en vía de reconsideración, y que fue declarado improcedente; advirtiéndose del segundo considerando resolutivo lo siguiente: *"**SEGUNDO:** Estando a lo ordenado mediante resolución N° 13 de fecha 17 de diciembre de 2019, donde se le concede recurso de apelación al investigado, fórmese el cuaderno de apelación de la medida cautelar y **ELÉVESE** al Consejo Ejecutivo del Poder Judicial, prosiguiendo su trámite el expediente principal ante la Presidencia de la Corte Suprema de Justicia de la República, para su posterior elevación a la Junta Nacional de Justicia, por el extremo que se propuso la media disciplinaria de destitución"*, lo que da por culminado el presente procedimiento disciplinario a nivel contralor.

En tal sentido, el inciso ocho del artículo setenta y seis del Texto Único Ordenado de la Ley Orgánica del Poder Judicial establece como una de las atribuciones del Presidente del Poder Judicial *"Solicitar al Consejo Nacional de la Magistratura* (hoy fenecido) *en nombre y representación de la Corte Suprema (...), la aplicación de las medidas de separación o destitución propuestas por la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial. La remisión del expediente deberá comprender el incidente de suspensión provisional"*. En la parte *in fine* del citado artículo, se dispone que la remisión del expediente del procedimiento disciplinario debe comprender la medida cautelar; y, en ese sentido, el artículo sesenta de la Ley de la Carrera Judicial establece que *"... culminado el procedimiento disciplinario a nivel del órgano de control del Poder Judicial, la medida se prorroga automáticamente en tanto el Consejo Nacional de la Magistratura* (hoy fenecido) *resuelva definitivamente el procedimiento"*.

En el mismo sentido, la parte *in fine* del artículo ciento dieciséis del Reglamento de Organización y Funciones de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial Magistratura del Poder Judicial, aprobado por Resolución Administrativa número ciento veintinueve guión dos mil nueve guión CE guión PJ, señala *"... En cualquier caso la medida se prorroga automáticamente al ser elevado los autos al Consejo Nacional de la Magistratura* (actualmente fenecido)*"*. Entonces, la disposición de elevar la propuesta de destitución a la Junta Nacional de Justicia, de conformidad con los citados artículos, debe comprender la medida cautelar de suspensión preventiva impuesta al investigado, la misma que se ha prorrogado automáticamente hasta que la Junta Nacional de Justicia resuelva definitivamente el presente procedimiento; por lo que, respecto al extremo que se impugna la medida cautelar, debe ser declarado improcedente el recurso de apelación, al haber operado la prórroga automática de la medida cautelar de suspensión preventiva contra el investigado.

QUINTO. Que, aunado a ello, se tiene que conforme a lo dispuesto en el segundo párrafo del artículo primero de la parte resolutiva de la Resolución Administrativa número cero sesenta y uno guión dos mil veinte guión CE guión PJ, del cinco de febrero de dos mil veinte, que incorporó la regla 7 al artículo cuarenta y cuatro del Reglamento del Procedimiento Administrativo Disciplinario de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, aprobado por Resolución Administrativa número doscientos cuarenta y tres guión dos mil quince guión CE guión PJ, y modificado por Resolución Administrativa número ciento cincuenta y seis guión dos mil diecisiete guión CE guión PJ; regla que textualmente señala: *"7. La resolución que prorroga o impone medida cautelar de suspensión preventiva, con motivo de la propuesta de destitución del magistrado investigado, es inimpugnable"*.
Por lo que, advirtiéndose que lo alegado guarda relación con aspectos que serán dilucidados mediante el análisis del fondo de la controversia a realizarse ante la Junta Nacional de Justicia, corresponde declarar la improcedencia del recurso de apelación interpuesto por el juez recurrente.

Por estos fundamentos; en mérito al Acuerdo N° 1240-2020 de la sexagésimo cuarta sesión del Consejo Ejecutivo del Poder Judicial de la fecha, realizada en forma virtual con la participación de los señores Lecaros Cornejo, Arévalo Vela, Lama More, Álvarez Trujillo, Pareja Centeno y Castillo Venegas; en uso de las atribuciones conferidas por el artículo ochenta y dos del Texto Único Ordenado de la Ley Orgánica del Poder Judicial. Por mayoría, con los votos de los señores Consejeros Lecaros Cornejo, Arévalo Vela, Lama More, Álvarez Trujillo y Castillo Venegas,

SE RESUELVE:

//Pág. 5, MEDIDA CAUTELAR N° 487-1-2012-LAMBAYEQUE

Declarar **IMPROCEDENTE** el recurso de apelación interpuesto por el señor Jorge Luis Javiel Cherres contra la resolución número doce, de fecha dos de octubre de dos mil dieciocho, expedida por la Jefatura de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, en el extremo que le impuso medida cautelar de suspensión preventiva en el ejercicio de todo cargo en el Poder Judicial; por faltas cometidas durante su actuación como Juez del Juzgado de Paz Letrado de Monsefú, Corte Superior de Justicia de Lambayeque; agotándose la vía administrativa; y, los devolvieron.

Regístrese, comuníquese y cúmplase.-

CONSEJO EJECUTIVO DEL PODER JUDICIAL — REPÚBLICA DEL PERÚ

JOSÉ LUIS LECAROS CORNEJO
Presidente

LUIS ALBERTO MERA CASAS
Secretario General

LAMC/ljnr.

El voto en discordia de la señora Pareja Centeno, es como sigue:

VOTO EN DISCORDIA DE LA SEÑORA CONSEJERA MERCEDES PAREJA CENTENO

VISTO:

El recurso de apelación interpuesto por el magistrado investigado Jorge Luis Javiel Cherres, contra la resolución N° 12, del 02 de octubre de 2018, expedida por la Jefatura Suprema de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, en el extremo, que resolvió imponer la medida cautelar de suspensión preventiva en el ejercicio de todo cargo en el Poder Judicial.

CONSIDERANDO:

PRIMERO. Según los términos del escrito de apelación de la recurrente, en estricta aplicación de la concepción de la voluntad impugnativa, se cuestiona la imposición de medida cautelar de suspensión preventiva en el ejercicio de la función judicial.

SEGUNDO. En cuanto al derecho de impugnar, es una de las manifestaciones propias de la tutela jurisdiccional efectiva[1], es correlato del derecho a la pluralidad de instancias, reconocido en el artículo 139° inciso 6 de la Constitución Política, y al derecho de defensa; forma parte del derecho fundamental al debido proceso, reconocido en el artículo 139° inciso 3 de la Norma Fundamental.

2.1. En efecto, uno de los derechos constitucionales procesales más relevantes, es el derecho de defensa, reconocido en el inciso 14) del artículo 139° de la Constitución Política, "*por virtud de él se garantiza que las personas, en la determinación de sus derechos y obligaciones, cualquiera sea su naturaleza (civil, mercantil, penal, laboral, etc.), no queden en estado de indefensión*"[2]. No solo se trata de un derecho subjetivo sino también de un principio constitucional que informa la actividad jurisdiccional del Estado, a la vez que constituye uno de los elementos básicos del modelo constitucional de proceso previsto por nuestra Norma Fundamental. Resulta ser uno de contenido complejo, y por ende tiene una serie de manifestaciones, entre estas se encuentra: el derecho a interponer los recursos impugnatorios.

---

[1] "El derecho a la tutela jurisdiccional efectiva es el derecho que tiene todo sujeto de derecho de acceder a un órgano jurisdiccional para solicitar la protección de una situación jurídica que se alega que está siendo vulnerada o amenazada a través de un proceso dotado de las mínimas garantías, luego de lo cual se expedirá una resolución fundada en Derecho con posibilidad de ejecución». (PRIORI POSADA, Giovanni. La efectiva tutela jurisdiccional de las situaciones jurídicas materiales: Hacia una necesaria reivindicación de los fines del proceso. En: Ius et Veritas N° 2 26. Lima, 2003).

[2] Véase STC recaía en el caso Tineo Cabrera, Exp. N.° 1230-2002-AA/TC.

2.2 Es indudable que también tiene relación con el derecho a la pluralidad de instancias, el cual goza de reconocimiento a nivel supranacional, entre otras, en la Convención Americana de Derechos Humanos[3], se trata pues, de un derecho fundamental que garantiza se pueda recurrir a instancia superior vía recurso impugnatorio predeterminado por ley[4].

2.3. Conforme ha sido precisado por el Tribunal Constitucional: *"el referido derecho "no implica un derecho del justiciable de recurrir todas y cada una de las resoluciones que se emitan al interior de un proceso"*[5]; sin embargo, en tanto derecho fundamental, de reconocimiento nacional (constitucional: artículo 139° inciso 6) y supranacional (artículo 14° inciso 5 del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos, artículo 8° inciso 2, literal h) de la Convención Americana de Derechos Humanos), no puede ser restringido, quedando librada a la voluntad de cada parte procesal, la decisión de recurrir todas o cada una de las resoluciones que se emitan al interior de un proceso.

2.4. En dicho sentido, conforme también ha sido precisado por el Tribunal Constitucional *"lo que se debe analizar en la garantía del debido proceso es que ella contenga elementos que sean razonablemente imprescindibles para que un proceso o procedimiento pueda ser considerado justo; en ese orden de ideas, es posible crear procedimientos con instancia única (en sede administrativa), siempre y cuando tal limitación o restricción resulte razonable y no esencial para que el debido proceso pueda cumplir sus funciones y considerarse justo"*[6].

2.5. El Texto único ordenado de la Ley 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, estipula en el artículo 120° numerales 120.1 al 120.3 y 217.1[7], la facultad de contradicción administrativa frente a un acto que supone que viola, afecta, desconoce o

---

[3] La cual en su artículo 8° inciso 2 parágrafo h) ha previsto que toda persona tiene el "Derecho de recurrir del fallo ante juez o tribunal superior (...)".

[4] "Se trata pues, de un derecho fundamental que tiene por objeto garantizar que las personas, naturales o jurídicas, que participen en un proceso judicial tengan la oportunidad de que lo resuelto por un órgano jurisdiccional sea revisado por un órgano superior de la misma naturaleza, siempre que se haya hecho uso de los medios impugnatorios pertinentes, formulados dentro del plazo legal" (Véase STC recaída en el Exp. N° 3261-2005-PA, fundamento 3; STC recaída en el Exp. N° 5108-2008-PA, fundamento 5; STC recaída en el Exp. N° 5415-2008-PA, fundamento 6; y STC recaída en el Exp. N° 0607-2009-PA, fundamento 51).

[5] Véase STC recaída en el Exp. N° 1243-2008-PHC, fundamento 3; 5019-2009-PHC, fundamento 3; 2596-2010-PA; fundamento 5, STC N.° 4235-2010-PHC, fundamento 13.

[6] STC recaída en el Exp. N.° 3088-2003-AA/TC-Lima. Fundamento jurídico tercero.

[7] Art. 217.1 Conforme a lo señalado en el Artículo 120°, frente a un acto administrativo que se supone viola, desconoce o lesiona un derecho o interés legítimo, procede su contradicción en la vía administrativa mediante los recursos administrativos (...).

lesiona un derecho o un interés legítimo, para que sea revocado, modificado, anulado o sean suspendidos sus efectos.

2.6. Es trascendental tener en cuenta que, el procedimiento administrativo se sustenta fundamentalmente, entre otros, en el principio de legalidad[8]. Supone también una garantía genérica que resguarda los derechos del administrado durante la actuación del poder de sanción de la administración, implica, por ello, "*el sometimiento de la actuación administrativa a reglas previamente establecidas, que no pueden significar restricciones a las posibilidades de defensa del administrado y menos aún condicionamientos para que tales prerrogativas puedan ser ejercitadas en la práctica*[9].

2.7. Bajo estos parámetros, se debe interpretar el contenido del artículo 60° de la Ley N° 29277, Ley de la Carrera Judicial, la misma que taxativamente establece que, la suspensión preventiva del cargo es apelable[10].

TERCERO. En relación a la medida cautelar de suspensión preventiva, se debe tener en consideración lo siguiente:

3.1. Tiene como finalidad asegurar la eficacia de la resolución final, así como garantizar la correcta prestación del servicio de justicia, se emite en virtud de un juicio indiciario, y no en base a hechos ni responsabilidades determinadas como sucede en las sanciones administrativas.

3.2. Tiene como características: la instrumentalidad, temporalidad y variabilidad. Se ejercitan durante el tiempo que dura el procedimiento administrativo disciplinario, es así que "*importan un prejuzgamiento, pero no obliga a resolver al juez en la decisión*

---

[8] Precisando en el inciso 1.1 del artículo IV del TUO de la Ley 27444 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". 1.2. Principio del Debido procedimiento.- Los administrados gozan de los derechos y garantías implícitos al debido procedimiento administrativo. Tales derechos y garantías comprenden, de modo enunciativo mas no limitativo, los derechos a ser notificados; a acceder al expediente; a refutar los cargos imputados; a exponer argumentos y a presentar alegatos complementarios; a ofrecer y a producir pruebas; a solicitar el uso de la palabra, cuando corresponda; a obtener una decisión motivada, fundada en derecho, emitida por autoridad competente, y en un plazo razonable; y, a impugnar las decisiones que los afecten. La institución del debido procedimiento administrativo se rige por los principios del Derecho Administrativo. La regulación propia del Derecho Procesal es aplicable solo en cuanto sea compatible con el régimen administrativo".

[9] STC recaída en el Exp. N° 3741-2004-AA/TC-Lima, fundamento jurídico vigésimo primero.

[10] "El Juez sometido a investigación o procedimiento disciplinario mediante resolución especialmente motivada podrá ser suspendido del cargo (...). la impugnación de la citada resolución no suspende sus efectos y se interpondrá dentro del plazo de cinco días".

final en atención a la medida dictada con antelación. El juez no está en condiciones de afirmar que la pretensión demandada será amparada. Si bien se obtuvo la medida cautelar, ella puede ser alterada por lo actuado en la etapa probatoria del proceso, haciendo luego que la decisión final sea diferente a la que se hubiera tomado antes de ella"[11].

3.3. Conforme al TUO de la Ley 27444, en el artículo 236 numeral 3), cabe la apelación contra la resolución que dicta una medida cautelar la cual deberá elevarse al superior jerárquico a efectos de que sea resuelto.

3.4. Es innegable que la imposición de una medida cautelar en un procedimiento administrativo disciplinario seguido contra un magistrado genera "*la afectación de derechos fundamentales, (...), aunque siempre habrá que estar a las circunstancias del caso concreto (...), resulta afectando (...) al menos las dos siguientes normas constitucionales que reconocen otros tantos derechos fundamentales: a) La norma constitucional que reconoce el derecho al trabajo (artículo 22 CP), b) La norma constitucional que reconoce el derecho a permanecer en el servicio, mientras observen conducta e idoneidad propias de su función (artículo 146.3 CP)*"[12].

3.5. En atención a ello y en coherencia a la presunción de inocencia y licitud en sede administrativa, las bases o condiciones para determinar las sanciones disciplinarias, no deben ser confundidas con la medida cautelar – suspensión preventiva -, que tiene una naturaleza cautelar y de carácter excepcional, presentando puntuales exigencias concurrentes previstos en el artículo 43° del Reglamento del Procedimiento Administrativo Disciplinario de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial que para su aplicación, se requiere que: **1)** Existan fundados y suficientes elementos de convicción sobre la responsabilidad disciplinaria por la comisión de un hecho que haga previsible la imposición de la medida disciplinaria de destitución, sea por la gravedad de los hechos, su carácter público y notorio o por la flagrancia en la comisión de la infracción y, **2)** Resulte indispensable para garantizar el normal desarrollo de la causa o la eficacia de la resolución que pudiera recaer, o para impedir la obstaculización de la misma, o evitar la continuación o repetición de los hechos objeto de averiguación u otros de similar significación o el mantenimiento de los daños que aquellos hayan ocasionado a la administración de justicia, o para mitigarlos.

---

[11] LEDESMA NARVÁEZ, Marianella. Comentarios al Código Procesal Civil. Cuarta edición. Agosto 2012. Tomo II. Pág. 434.

[12] Castillo Córdova, Luis. *Análisis de la constitucionalidad de la medida cautelar de suspensión del Juez en un proceso disciplinario.* Actualidad Jurídica N° 169. 2007. P. 171.

3.6. La constitucionalidad de esta medida, *"se determina también de su ajustamiento a las exigencias del principio constitucional de proporcionalidad o razonabilidad"*[13], y dentro del principio de proporcionalidad se deberá analizar los tres juicios: el de idoneidad, necesidad y proporcionalidad en sentido estricto.

CUARTO.- Bajo los parámetros constitucionales y legales señalados, este despacho discrepa de la posición asumida en mayoría, la misma que declara improcedente el recurso de apelación interpuesto contra la Resolución recurrida en el extremo que dispone en su contra medida cautelar de suspensión preventiva en el ejercicio de todo cargo en el Poder Judicial, en aplicación de la Resolución Administrativa N° 61-2020-CE-PJ, del 5 de febrero de 2020, publicada en el Diario Oficial El Peruano, el 07 de marzo de 2020, que incorpora Regla 7 al artículo 44° del Reglamento del Procedimiento Administrativo Disciplinario de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, que estipula: *"7. La resolución que prorroga o impone medida cautelar de suspensión preventiva, con motivo de la propuesta de destitución del magistrado investigado, es inimpugnable"*.

4.1. El hecho de que un acto se sustente en una norma o reglamento no le otorga necesariamente naturaleza constitucional, sostener lo contrario, sería tener una posición contraria al Estado democrático de derecho, donde el parámetro de control, no es la Ley ni el reglamento, sino la Constitución.

4.2. El artículo 76° inciso 8 de la Ley Orgánica del Poder Judicial[14], artículo 60° de la Ley de la Carrera Judicial[15], parte *in fine* del artículo 116° del Reglamento de Organización y Funciones de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial[16], no impone límites a la garantía genérica de tutela jurisdiccional y el derecho fundamental a la pluralidad de instancias.

---

[13] *Ibidem.* P. 175.

[14] El numeral 8 del artículo 76° de la Ley Orgánica del Poder Judicial, regula que es atribución del Presidente del Poder Judicial, entre otras, "*(...) solicitar al Consejo Nacional de la Magistratura en nombre y representación de la Corte Suprema (...) la aplicación de las medidas de separación o destitución propuestas por la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial. La remisión del Expediente deberá comprender el incidente de suspensión provisional*".

[15] El artículo 60° de la Ley de la Carrera Judicial, dispone que: "(...) culminado el procedimiento disciplinario a nivel del Órgano de Control del Poder Judicial, la medida se prorroga automáticamente en tanto el Consejo Nacional de la Magistratura resuelva definitivamente el procedimiento".

[16] La parte *infine* del artículo 116° del Reglamento de Organización y Funciones de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, dispone que: "(...) la medida cautelar se prorroga automáticamente al ser elevados los autos al Consejo Nacional de la Magistratura".

4.3. Precisamente en coherencia con estas disposiciones, el artículo 44° del Reglamento del Procedimiento Administrativo Disciplinario de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, aprobado por Resolución Administrativa N° 243-2015-CE-PJ, del 22 de julio de 2015; y modificada por Resolución Administrativa N° 156-2017-CE-PJ, del 26 de abril de 2017, en su inciso quinto establece que: "*La resolución por la que se impone una suspensión preventiva es apelable sin efecto suspensivo, dentro del quinto día de notificada*".

4.4. Y si bien, el artículo 76° inciso 8 de la Ley Orgánica del Poder Judicial establece que: *"(...) la remisión del Expediente deberá comprender el incidente de suspensión provisional"*, ello no significa que el pedido de destitución, justifique automáticamente la medida cautelar, la misma que se encuentra supeditada al cumplimiento de los requisitos previstos en el artículo 43° del Reglamento del Procedimiento Administrativo Disciplinario de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial. Esta decisión, está plenamente diferenciada de un pronunciamiento sobre el fondo de la presunta responsabilidad atribuida. El sostener lo contrario implica afectar la presunción de inocencia, imponiéndole una sanción por adelantado.

4.5. Además, implica una manifiesta vulneración sustancial del derecho de acceso al recurso[17]. La Corte Interamericana de Derechos Humanos, en el caso Lagos del Campo vs. Perú. Excepciones preliminares, fondo, reparaciones y costas. Sentencia del 31 de agosto de 2017, serie C, N.° 340, fundamento 170, precisó que un recurso efectivo implica que el análisis por la autoridad competente de un recurso no puede reducirse a una mera formalidad, sino que debe examinar las razones invocadas por el demandante y manifestarse expresamente sobre ellas, por lo que esta efectividad supone que, además de la existencia formal de los recursos, estos den resultados o respuestas a las violaciones de derechos contemplados ya sea en la Convención, en la Constitución o en las leyes.

4.6. Se debe también tener en consideración, que en el presente caso, por Resolución N° 12[18], del 02 de octubre de 2018, Jefatura Suprema de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, dispone "*la medida cautelar de suspensión preventiva en el ejercicio de todo cargo en el Poder Judicial al investigado Jorge Luis Javiel Cherres*", la misma que fue notificada al investigado y presentó en fecha 11 de noviembre del 2019, recurso de apelación en dicho extremo – conforme se aprecia de folios 279 a 283 -, el mismo que fue concedido por Jefatura Suprema de la Oficina de

[17] Así cumplir debidamente con el artículo 25.1 de la Convención Americana Sobre Derechos Humanos, que establece que toda persona tiene derecho a un recurso sencillo y rápido.
[18] P. 254-260.

Control de la Magistratura del Poder Judicial, mediante Resolución N° 13[19], del 17 de diciembre de 2019.

4.7. Esto luego de verificar el cumplimiento de los requisitos de admisibilidad y procedencia previstos en el artículo 35° del Reglamento del Procedimiento Administrativo Disciplinario de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, disponiéndose la formación del cuaderno cautelar con las copias certificadas respectivas y la elevación al Consejo Ejecutivo del Poder Judicial.

4.8. Es decir, para la fecha de emitida la resolución que contenía la medida cautelar contra el investigado (02 de octubre de 2018), fecha de presentado el medio impugnatorio, en el extremo de la medida cautelar impuesta (11 de noviembre del 2019), y fecha de concedida la apelación (17 de diciembre de 2019) mediante auto concesorio emitida por Jefatura Suprema de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, aún no se encontraba vigente la Resolución Administrativa N° 61-2020-CE-PJ, del 5 de febrero de 2020, publicada en el Diario Oficial El Peruano, el 07 de marzo de 2020, situación que amerita que se deba continuar con el trámite del medio impugnatorio impuesto, a efectos de garantizar la doble instancia, en irrestricto respeto del principio de legalidad procesal y debido procedimiento.

4.9. Acorde al debido procedimiento, este Órgano de gobierno, recepcionó por Secretaria General, el 03 de setiembre de 2020, el Oficio Exp. N° 487-1-2012-UDOC-OCMA/PJ, conteniendo el cuaderno cautelar con las copias certificadas respectivas, remitido por la Jefatura Suprema de la Oficina de Control de la Magistratura del Poder Judicial, generándose el siguiente trámite:

- Por Decreto del 05 de octubre de 2020, se señaló fecha para la vista de la causa, para el 14 de octubre de los presentes.

4.10. De acuerdo a la secuencia señalada, corresponde ahora emitir pronunciamiento[20], a fin de garantizar los derechos y garantías de carácter constitucional, antes señaladas.

Por estos fundamentos, **MI VOTO** es que el Consejo Ejecutivo debe emitir pronunciamiento de fondo sobre el extremo cuestionado por el recurrente, el mismo

---

[19] P. 288-289.

[20] De conformidad con lo normado en el artículo 7° inciso 37 del Reglamento del Consejo Ejecutivo del Poder Judicial, que establece como función: resolver en segunda instancia la impugnación planteada por el recurrente al cuestionar el dictado de la medida cautelar por encontrarla lesiva.

que además fue concedido por el Órgano de Control, al haberse cumplido con los requisitos de admisibilidad y procedencia del medio impugnatorio.

Lima, 14 de octubre de 2020

MERCEDES PAREJA CENTENO
Consejera

LUIS ALBERTO MERA CASAS
Secretario General

MPC/r. l.r.