RESOLUCIÓN DE OFICINAS REGIONALES
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN Nº 2450-2018-OS/OR-UCAYALI

Ucayali, 03 de octubre del 2018

VISTOS:

El Expediente Nº 201600182783, el Informe de Instrucción Nº 54-2017-OS/OR UCAYALI y el Informe Final de Instrucción Nº 1468-2017-OS/OR-UCAYALI, sobre el incumplimiento a la normativa del subsector de hidrocarburos respecto del establecimiento ubicado en la arborización S/N cuadra 1, distrito de Yarinacocha, provincia de Coronel Portillo y departamento de Ucayali, cuyo responsable es la empresa **LLAMA GAS PUCALLPA S.A.**, (en adelante, la administrada), con Registro Único de Contribuyentes (RUC) Nº 20351516560.

CONSIDERANDO:

I. ANTECEDENTES:

- 1.1. Con fecha 17 de diciembre de 2016, se realizó la visita de supervisión a la administrada, al haberse detectado la variación de peso de cuatro (04) cilindros de GLP de la muestra inspeccionada tenían variaciones de peso que excedían el límite establecido en la normatividad vigente. En dicha visita de levanto Acta de Recolección de cilindros para el Control de Peso Neto de cilindros de GLP en Locales de Venta, Distribuidores de GLP y Medios de Transporte Nº 005445-CPN-PE.
- 1.2. Conforme consta en el Informe de Instrucción Nº 54-2017-OS/OR UCAYALI de fecha 16 de marzo de 2017, se imputó a la administrada la siguiente infracción administrativa:

Nº	INCUMPLIMIENTO	NORMA INFRINGIDA	SANCIONES APLICABLES ¹
1	Comercializar cilindros llenos con variaciones de peso que exceden los límites establecidos en la normatividad específica.	Artículo 40º del Reglamento para la Comercialización de Gas Licuado de Petróleo, aprobado mediante Decreto Supremo Nº 01-94-EM y modificatorias.	2.11.4 Hasta 300 UIT, STA, SDA, amonestación.

- 1.3. Mediante Oficio Nº 1306-2017-OS/OR - UCAYALI, de fecha 16 de marzo de 2017, notificado el día 25 de agosto del 2017, se inició el procedimiento administrativo sancionador contra

¹ Leyendas: UIT: Unidad Impositiva Tributaria; STA: Suspensión Temporal de Actividades; SDA; Suspensión Definitiva de Actividades.

la administrada, por el incumplimiento a lo establecido en el artículos 40º del Reglamento para la Comercialización de Gas Licuado de Petróleo, aprobado mediante Decreto Supremo N° 01-94-EM, hecho que constituye infracción administrativa sancionable de conformidad con lo establecido en el numeral 2.11.4 de la Tipificación y Escala de Multas y Sanciones de Hidrocarburos, aprobada por Resolución de Consejo Directivo N° 271-2012-OS/CD y modificatorias, otorgándole el plazo de diez (10) días hábiles para que presente su descargo.

- 1.4. Por medio del escrito con registro N° 2016 - 182783 de fecha 06 de septiembre de 2017, la administrada indicó que se mencionó a la empresa TRANSPORTE BEMOR E.I.R.L. en el Oficio N° 1306-2017-OS/OR UCAYALI, al momento de citar los hechos imputados como infracción; sin perjuicio de ello, reconocieron la comisión de la infracción verificada en la visita de fiscalización de fecha 17 de diciembre de 2016.
- 1.5. A través del Oficio N° 468-2017-OS/OR UCAYALI de fecha 01 de noviembre de 2017, notificado el 06 de noviembre de 2017, se trasladó a la administrada el Informe Final de Instrucción N° 1468-2017-OS/OR-UCAYALI, otorgándole un plazo máximo de cinco (05) días hábiles contados a partir del día siguiente de notificado, a efectos que formule los descargos a que hubiere lugar.
- 1.6. Vencido el plazo señalado en el numeral precedente, la administrada no presentó descargo alguno, ni ha alcanzado medio probatorio, no obstante, al haber sido debidamente notificado para tal efecto.

II. SUSTENTO DE LOS DESCARGOS:

2.1. RESPECTO A LOS INCUMPLIMIENTOS RELATIVO A COMERCIALIZAR CILINDROS LLENOS CON VARIACIONES DE PESO NETO MAYOR A LOS LÍMITES ESTABLECIDOS.

2.1.1. Descargos al Oficio de Inicio de Procedimiento Administrativo Sancionador N° 1306-2017-OS/OR-UCAYALI

La administrada señala, que el presente procedimiento administrativo sancionador corresponde a una empresa totalmente diferente a la suya, y que no tiene ninguna relación con el grupo económico al que pertenece LLAMA GAS PUCALLPA S.A., siendo ello así se evidencia que la autoridad administrativa ha cometido un error el cual debe ser aclarado.

Señala que de lo consignado en el informe final, se observa que los hechos materia del proceso administrativo sancionador supuestamente correspondería a su empresa, sin embargo por lo consignado en el oficio señala que las infracciones que se imputa es a la empresa Transporte Bembor E.I.R.L, es decir que no les permite determinar si dicha empresa ha cometido la infracción.

2.1.2. Descargos al Informe Final de Instrucción N° 1468-2017-OS/OR-UCAYALI

Habiéndose vencido el plazo otorgado en el Oficio N° 468-2017-OS/OR UCAYALI, notificado el 06 de noviembre de 2017, la administrada no presentó descargo alguno, ni ha alcanzado medio probatorio, no obstante haber sido debidamente notificado para tal efecto.

III. ANÁLISIS

- 3.1. El procedimiento administrativo sancionador se inició a la administrada, al haberse reportado en el marco de la instrucción realizada en la visita de fiscalización efectuada por Osinergmin con fecha 17 de diciembre de 2016 al establecimiento ubicado en la arborización S/N cuadra 1, distrito de Yarinacocha, provincia de Coronel Portillo y departamento de Ucayali, de acuerdo al Acta de Recolección de cilindros para el Control de Peso Neto de cilindros de GLP en Locales de Venta, Distribuidores de GLP y Medios de Transporte N° 005445-CPN-PE, que la administrada se encontraba realizando actividades incumpliendo la normatividad del subsector hidrocarburos.
- 3.2. Al respecto, es importante precisar que la información contenida en la referida acta, la misma que fue notificada el 17 de diciembre de 2016, en la cual se dejó evidencia del incumplimiento verificado, se presume cierta, al responder a una realidad de hecho apreciada directamente por los supervisores en ejercicio de sus funciones, quienes realizan sus actividades de supervisión conforme a los dispositivos legales pertinentes, salvo prueba en contrario, conforme a lo dispuesto en el numeral 13.2 del artículo 13° del Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de las Actividades Energéticas y Mineras a cargo de Osinergmin, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 040-2017-OS-CD².
- 3.3. Sin embargo, como se aprecia en el Oficio N° 1306-2017-OS/OR UCAYALI de fecha 16 de marzo de 2017, no se identifica al órgano instructor ya que solo se señala “Especialista regional en hidrocarburos”.

En ese sentido, la autoridad instructora no habría cumplido con la especificación legal del contenido para efectuar la notificación, ya que no se ha identificado a la autoridad de la cual procede el acto.

- 3.4. Como establece el artículo 24° del TUO de la Ley 27444 – Ley del Procedimiento administrativo general³, toda notificación deberá practicarse a más tardar dentro del plazo de cinco (5) días, a partir de la expedición del acto que se notifique, y deberá contener: (...) la autoridad e institución de la cual procede el acto y su dirección.

² Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de las Actividades Energéticas y Mineras a cargo de Osinergmin, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 040-2017-OS-CD.

“Artículo 13°.- Acta de Supervisión

(...)13.2 El Acta de Supervisión incluye necesariamente la siguiente información: lugar, fecha, hora de inicio y fin de la diligencia; el nombre o razón social del Agente Supervisado; el nombre, firma y documento de identidad de las personas participantes cuando puedan ser identificadas; así como los hechos constatados. Su contenido se tiene por cierto, salvo prueba en contrario...”.

³ Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General, Decreto Supremo N° 006-2017-JUS.

Artículo 24.- Plazo y contenido para efectuar la notificación

24.1 Toda notificación deberá practicarse a más tardar dentro del plazo de cinco (5) días, a partir de la expedición del acto que se notifique, y deberá contener:

24.1.1 El texto íntegro del acto administrativo, incluyendo su motivación.

(...)

24.1.3 La autoridad e institución de la cual procede el acto y su dirección.

Es decir, se ha incumplido un requisito del ordenamiento jurídico referido a la identificación de la autoridad emisora del acto administrativo.

- 3.5. Asimismo, como una garantía para una tramitación eficiente y transparente, el ordenamiento administrativo establece que el administrado deba conocer quienes se encuentran tramitando los procedimientos, es decir, el administrado debe tener la facultad de contactar con la autoridad que instruye el procedimiento, no obstante que el procedimiento administrativo es eminentemente no presencial.

El numeral 9 del artículo 64º del TUO de la Ley 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General, establece como uno de los derechos de los administrados, con respecto al procedimiento administrativo:

Artículo 64.- Derechos de los administrados

Son derechos de los administrados, los siguientes:

(...)

9. Conocer la identidad de las autoridades y personal al servicio de la entidad bajo cuya responsabilidad son tramitados los procedimientos de su interés.

- 3.6. En tal sentido, en el presente caso se ha infringido especialmente el principio de debido procedimiento⁴, toda vez que en el desarrollo de la instrucción no se han observado a cabalidad las garantías que la normativa establece en favor de la administrada, lo que ha generado que esta se encuentre en estado de incertidumbre con relación al funcionario encargado de la fase de instrucción en el presente procedimiento administrativo, y por lo tanto ha impedido que la administrada haya podido ejercer su derecho de defensa adecuadamente.
- 3.7. Por tanto, corresponde archivar el procedimiento administrativo sancionador, ya que los actos de instrucción dictados no son acordes al ordenamiento jurídico, por lo que no se ha respetado los principios y disposiciones contenidas en el TUO de la Ley 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General.
- 3.8. En atención a lo señalado en los anteriores considerandos, carece de objeto emitir pronunciamiento sobre lo alegado por la administrada en los numerales 2.1.1 y 2.1.2 del sustento de descargos de la presente Resolución.

De conformidad con lo establecido en el artículo 13º literal c) de la Ley de Creación de Osinergmin, Ley N° 26734 modificada por Ley N° 28964; la Ley Marco de los Organismos Reguladores de la Inversión Privada en los Servicios Públicos, Ley N° 27332 y modificatorias; la Ley Complementaria de Fortalecimiento Institucional de Osinergmin, Ley N° 27699; el Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de las Actividades Energéticas y Mineras a cargo de Osinergmin, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 040-2017-OS-CD; Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 006-2017-JUS; y en la Resolución de Consejo Directivo N° 218-2016-OS/CD⁵.

⁴ En efecto, el principio al debido procedimiento constituye un mecanismo de garantía de una serie de derechos exigibles al momento de someter ante la autoridad administrativa la resolución de un conflicto de intereses, una situación de incertidumbre, la determinación de la comisión de una conducta sancionable y, en general, cuando la decisión de la Administración puede afectar los derechos, obligacionales o intereses de los administrados en el marco de un procedimiento administrativo.

SE RESUELVE:

Artículo 1º.- ARCHIVAR el presente procedimiento administrativo sancionador iniciado a la empresa LLAMA GAS PUCALLPA S.A., de conformidad con los fundamentos señalados en la presente resolución.

Artículo 2º.- NOTIFICAR a la empresa **LLAMA GAS PUCALLPA S.A.**, el contenido de la presente Resolución.

Regístrese y comuníquese,

«image:osifirma»

**Jefe de Oficina Regional Ucayali
Órgano Sancionador
Osinermin**

⁵ Modificada por Resolución de Consejo Directivo N° 10-2017-OS/CD.