RESOLUCIÓN DE OFICINAS REGIONALES
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2380-2018-OS/OR LIMA NORTE

Los Olivos, 27 de septiembre del 2018

VISTOS:

El expediente N° 201800047560, el Informe de Instrucción N° 1343-2018-OS/OR LIMA NORTE de fecha 30 de abril de 2018 y el Informe Final de Instrucción N° 197-2018-OS/OR LIMA NORTE de fecha 11 de setiembre de 2018, sobre el incumplimiento a las normas técnicas y de seguridad respecto del local de venta de GLP ubicado en la Av. Los Postes Este N° 618, Urb. La Huayrona, distrito de San Juan de Lurigancho, provincia y departamento de Lima, operado por la empresa **DISTRIBUIDORA & GAS BILMAR E.I.R.L.** (en adelante, la Administrada), identificada con Registro Único de Contribuyentes (RUC) N° 20566421292.

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

- 1.1. Con fecha 10 de abril de 2018, se realizó la visita de supervisión operativa al local de venta de GLP ubicado en la Av. Los Postes Este N° 618, Urb. La Huayrona, distrito de San Juan de Lurigancho, provincia y departamento de Lima, operado por **DISTRIBUIDORA & GAS BILMAR E.I.R.L.** donde se levantó el Acta de Fiscalización de Condiciones de Seguridad de Locales de Venta de GLP Expediente N° 2018000475660, la cual dejó constancia de los incumplimientos a las condiciones técnicas y de seguridad detectados en el referido local de venta de GLP.
- 1.2. Mediante Informe de Instrucción N° 1343-2018-OS/OR LIMA NORTE de fecha 30 de abril de 2018, se recomendó iniciar procedimiento administrativo sancionador a la Administrada por presuntamente haber incumplido las normas técnicas y de seguridad para locales de venta de GLP en cilindros que a continuación se señala:

N°	Incumplimiento verificado	Base legal	Obligación normativa	Tipificación según R.C.D. N° 271-2012-OS/CD	Sanciones aplicables
1	El establecimiento supervisado cuenta con una puerta de 1.5 m ² (0.75 x 2m), que comunica directamente a otro ambiente ajeno a la actividad de venta de GLP.	Artículo 90° del Reglamento aprobado por Decreto Supremo N° 027-94-EM, modificado por el artículo 10° del Decreto Supremo N° 022-2012-EM	Los Locales de Venta con Techo no deberán contar con aberturas que comuniquen directamente a otros ambientes ajenos a la actividad de venta de GLP. En el caso de Locales de Venta sin Techo no deberán existir aberturas de edificaciones a menos de 1.5 m del área de almacenamiento.	Numeral 2.1.3	Hasta 110 UIT y/o CE, CB, STA, RIE.

- 1.3. Mediante Oficio N° 1300-2018-OS/OR LIMA NORTE de fecha 02 de mayo de 2018, notificado el 07 de mayo de 2018, se inició procedimiento administrativo sancionador contra **DISTRIBUIDORA & GAS BILMAR E.I.R.L.** por haber infringido la obligación establecida en el artículo 90° del Reglamento aprobado por Decreto Supremo N° 027-94-

EM, modificado por el artículo 10º del Decreto Supremo N° 022-2012-EM y modificatorias, otorgándole un plazo de cinco (5) días hábiles, contados a partir del día siguiente de notificado la presente para que presenten sus descargos.

- 1.4. Vencido el plazo señalado en el numeral precedente, la Administrada no ha presentado descargo alguno no obstante haber sido debidamente notificada para tal efecto, ni ha alcanzado medio probatorio alguno que desvirtúe la comisión de la infracción administrativas que es materia de evaluación en el presente procedimiento.
- 1.5. Mediante Oficio N° 3169-2018-OS/OR LIMA NORTE de fecha 12 de setiembre de 2018, notificado el 17 de setiembre de 2018, se trasladó el Informe Final de Instrucción N° 197-2018-OS/OR LIMA NORTE, otorgándole a la Administrada un plazo máximo de cinco (05) días hábiles contados a partir del día siguiente de notificado el mismo, a efectos que formule los descargos a que hubiere lugar.
- 1.6. Vencido el plazo señalado en el numeral precedente, a la fecha de emisión de la presente resolución, la Administrada no ha presentado descargo alguno no obstante haber sido debidamente notificada para tal efecto.

2. ANÁLISIS

- 2.1. Mediante Decreto Supremo N° 010-2016-PCM se aprobó el Reglamento de Organización y Funciones (ROF) de Osinergmin, el cual contiene la nueva estructura orgánica de este organismo.
- 2.2. Posteriormente, mediante la Resolución de Consejo Directivo N° 10-2017-OS/CD publicada en el Diario Oficial El Peruano el 26 de enero de 2017, que modificó la Resolución de Consejo Directivo N° 218-2016-OS/CD, se determinaron las instancias competentes y distintas para el ejercicio de la función instructora y sancionadora en el sector energía y minería, disponiéndose las autoridades a cargo del ejercicio de la función instructora y sancionadora en materia de energía, para tramitar, entre otros, los procedimientos administrativos sancionadores por incumplimiento de la normativa o de disposiciones emitidas por Osinergmin por parte de los agentes que operan las actividades de distribución y comercialización de electricidad, hidrocarburos líquidos y gas natural, en las etapas pre-operativa, operativa y abandono.
- 2.3. En ese sentido, la autoridad competente para conocer la instrucción de los procedimientos administrativos sancionadores en materia de Distribución y Comercialización de Hidrocarburos Líquidos es el Especialista de Hidrocarburos; asimismo, le corresponde la función sancionadora al Jefe de Oficinas Regionales.
- 2.4. Conforme lo señalado, corresponde el análisis y resolución del presente procedimiento administrativo a la Oficina Regional Lima Norte.
- 2.5. El presente procedimiento administrativo sancionador se inició a la Administrada al haberse verificado en la visita de fiscalización de fecha 10 de abril de 2018 la existencia de un (1) incumplimiento a las normas técnicas y de seguridad respecto del local de venta de GLP ubicado en la Av. Los Postes Este N° 618, Urb. La Huayrona, distrito de San Juan de Lurigancho, provincia y departamento de Lima, referente a la obligación establecida en el

artículo 90° del Reglamento de Seguridad para Transportes e Instalaciones de Gas Licuado de Petróleo, aprobado por Decreto Supremo N° 027-94-EM, modificado por el artículo 10° del Decreto Supremo N° 022-2012-EM y modificatorias.

- 2.6. El artículo 14° 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/CD (en adelante, Reglamento de SFS), establece que el Informe de Supervisión es el documento elaborado por la Empresa Supervisora o por Osinergmin, mediante el cual sustenta los hechos verificados durante una acción de supervisión. El contenido del informe de supervisión se presume cierto, salvo prueba en contrario. Asimismo, el numeral 18.3 del artículo 18° del Reglamento acotado estipula que la documentación recabada por Osinergmin durante la supervisión como sustento de la imputación de cargos se presume cierta, salvo prueba en contrario.
- 2.7. El numeral 23.1 del artículo 23° del Reglamento SFS establece que la responsabilidad administrativa por el incumplimiento de la normativa o de las disposiciones emitidas por Osinergmin es determinada de forma objetiva, conforme a lo previsto en los artículos 1 y 13 de las Leyes Nos. 27699 y 28964.
- 2.8. El artículo 1° de la Ley Complementaria de Fortalecimiento Institucional de Osinergmin, Ley N° 27699, establece que toda acción u omisión que implique el incumplimiento de las leyes, reglamentos y demás normas bajo el ámbito de competencia del Osinergmin Constituye Infracción Sancionable.
- 2.9. Sobre el particular, debemos indicar que la Administrada no ha emitido pronunciamiento contrario respecto de los incumplimientos verificados durante la visita de supervisión de fecha 10 de abril de 2018, no habiendo aportado medio probatorio alguno que la exonere de su responsabilidad en la comisión del ilícito administrativo materia del presente procedimiento.
- 2.10. Por consiguiente, de la evaluación de los medios probatorios obrantes en el presente procedimiento administrativo sancionador, corresponde declarar la responsabilidad de la empresa **DISTRIBUIDORA & GAS BILMAR E.I.R.L.** por la comisión de la infracción imputada mediante Oficio N° 1300-2018-OS/OR LIMA NORTE.
- 2.11. En cuanto a la multa a imponer, se realizó el cálculo de la multa para el incumplimiento, conforme al siguiente detalle.

A. Criterios utilizados en el cálculo de la multa

Considerando la Metodología General para la Determinación de Sanciones Administrativas que no cuentan con Criterios Específicos de Sanción, aprobada por Resolución de Gerencia General N° 352-2011, se calculará el valor de la multa a aplicar en base al beneficio económico que percibe el agente infractor derivado de su actividad ilícita y al valor económico del daño derivado de la infracción. De esta manera, la multa obtenida servirá, por un lado, para disuadir la conducta ilícita de los agentes infractores y, por otro, dará una señal a las empresas de que van a tener que asumir parte de los costos generados por las externalidades que causan a la sociedad. Asimismo, estos valores serán asociados a una

probabilidad de detección y a factores atenuantes o agravantes cuando corresponda. La fórmula a aplicar para la determinación de la multa estará dada por:

$$M = \frac{(B + \alpha D)}{p} A$$

Donde,

- M : Multa Estimada.
 B : Beneficio económico ilícito generado por la infracción.
 α : Porcentaje del daño derivado de la infracción que se carga en la multa administrativa.
 D : Valor del daño derivado de la infracción.
 p : Probabilidad de detección.

A : Atenuantes o agravantes $\left(1 + \frac{\sum_{i=1}^n F_i}{100} \right)$.

F_i : Es el valor asignado a cada factor agravante o atenuante aplicable.

El beneficio ilícito generado estará representado por el costo evitado del administrado. Los costos evitados son inversiones y gastos que debieron haberse realizado para cumplir con la normativa pero que no fueron efectivamente ejecutados. Para este tipo de casos está dado por el costo hora hombre.

Costo evitado: Es el monto a precios de mercado, de aquel requisito necesario para el desarrollo de las actividades dentro del sector eléctrico o el cumplimiento de la norma, el cual puede estar expresado en unidades monetarias correspondientes a la fecha de la infracción o en unidades monetarias correspondientes a otro periodo, en cuyo caso se debe deflactar dicho valor usando el IPC, a fin de tener el costo evitado expresado en unidades monetarias correspondientes a la fecha de la infracción. Dicha valor será actualizado a la fecha de cálculo de multa¹.

Para el cálculo de la multa se precisa que se empleará la siguiente información:

- La Unidad Impositiva Tributaria vigente asciende a S/. 4,150.
- Se actualizó la tasa COK en base al Documento de Trabajo N° 37, publicado por la Gerencia de Políticas y Análisis Económico (GPAE)² y su equivalente mensual igual a 0.83704%.

¹ Documento de Trabajo N°10 pag. 75, 76, 78, 82,102, 103. Publicado por la GPAE.

² El Costo Promedio Ponderado del Capital (WACC): Una estimación para los sectores de Minería, Electricidad, Hidrocarburos Líquidos y Gas Natural en el Perú Disponible en: http://www.osinergmin.gob.pe/seccion/centro_documental/Institucional/Estudios_Economicos/Documentos_de_Trabajo/Documento-Trabajo-37.pdf

- Para la determinación del costo evitado se utilizará la información contenida en el expediente.
- El valor de la probabilidad de detección será estimado en base a la información estadística brindada por el área técnica de la División de Supervisión Regional correspondientes a las supervisiones realizadas desde los años 2013 al 2017, las cuales serán contrastadas con el Universo de agentes existentes. Cabe señalar, que las visitas son periódicas y están sujetas a la disponibilidad de recursos humanos. Tomando en consideración lo mencionado previamente, se ha estimado que la probabilidad de detección de las infracciones, está dada por el porcentaje de visitas realizadas a los agentes expresada como participación del universo de agentes registrados en el OSINERGMIN.

Según el Registro de Hidrocarburos de Osinergmin se tiene información sobre los agentes como Camiones tanque, Camiones Cisterna, Consumidores Directos, Distribuidores Minoristas, Estaciones de Servicio, Gasocentros de GLP y GNV, Grifos, Grifos Rurales, Grifos Flotantes, Locales de Venta y Redes de Distribución, y se describe de la siguiente manera:

Variable	2013	2014	2015	2016	2017
Total de agentes registrados	31,436	34,330	37,223	41,867	46,149
N° de visitas por supervisión operativa	4,686	5,178	5,382	4,631	7,543
N° de visitas por establecimientos no autorizados, denuncias y emergencias	1,303	1,096	1,271	1,563	1,745
Probabilidad de detección por año	24%	23%	24%	18%	23%
Promedio	22.4%				

A partir de esta información se obtiene una probabilidad de detección anual, donde la probabilidad de detección representativa es igual al promedio de los cinco últimos años, el cual asciende a 22.4%.

Se considerará que el valor del daño es cero.

La unidad técnica no ha reportado factores agravantes o atenuantes por lo que la sumatoria de factores es igual a cero, en ese sentido de la aplicación de la fórmula de los factores agravantes y atenuantes es igual a la unidad.

B. RESULTADO DE LA APLICACIÓN DE LA METODOLOGÍA

Incumplimiento Nº 1: El establecimiento supervisado cuenta con una puerta de 1.5 m2 (0.75m x 2m), que comunica directamente a otro ambiente ajeno a la actividad de venta de GLP.

El beneficio ilícito del incumplimiento está dado por el costo evitado representado por la mano de obra en horas hombre de un personal del local de venta quien se encargue de sellar la comunicación a otro ambiente ajeno al local de venta conforme lo establece la norma y un personal que verifique siempre el cumplimiento de la normativa técnica y seguridad para evitar incumplimientos. A su vez a dicho valor será descontado por el factor correspondiente al pago del impuesto a la renta y se asociará una probabilidad de detección que para este escenario asciende al 22.4%. En el siguiente cuadro se detalla el cálculo de multa a aplicar:

RESOLUCIÓN DE OFICINAS REGIONALES
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2380-2018-OS/OR LIMA NORTE

Presupuestos	Monto del presupuesto (\$)	Fecha de subsanación (2)	IPC - Fecha presupuesto	IPC (3)- Fecha infracción	Presup. a la fecha de la infracción
Personal que sella la comunicación a un ambiente ajeno conforme lo establece la norma (\$17.2*4h*1d)(1)	068.80	No aplica	251.59	250.55	068.52
Personal que verifique continuamente el cumplimiento de la norma técnica y de seguridad (\$17.2*4hr*1d)(1)	068.80	No aplica	251.59	250.55	068.52
Fecha de la infracción					Abril 2018
Costo evitado y/o beneficio ilícito a la fecha de la infracción					137.03
Costo evitado y/o beneficio ilícito neto a la fecha de la infracción (neto del IR 30%) (4)					095.92
Fecha de cálculo de multa					Mayo 2018
Número de meses entre la fecha de la infracción y la fecha de cálculo de multa					1
Tasa WACC promedio sector hidrocarburos (mensual)					0.83704
Valor actual del costo evitado y/o beneficio ilícito a la fecha del cálculo de multa en \$					096.72
Tipo de cambio a la fecha de cálculo de multa (5)					3.27
Valor actual del costo evitado y/o beneficio ilícito a la fecha del cálculo de multa en S/.					316.64
Factor B de la Infracción en UIT					0.08
Factor D de la Infracción en UIT					0.00
Probabilidad de detección					0.22
Factores agravantes y/o atenuantes					1.00
Multa en UIT (valor de UIT = S/. 4,150)					0.34
Multa en Soles					1 413.56

Nota:

- (1) Costo corregido para la zona donde se dio la supervisión y según capacidad del local de venta.
- (2) Respecto al costo evitado corresponde está asociado a gastos de operación y mantenimiento donde la empresa debe realizar una constante verificación del cumplimiento de la normativa vigente, en ese sentido el costo evitado al no ser una inversión sino un gasto para efectos de cálculo de multa no se considera la subsanación del incumplimiento.
- (3) Se aplica el ajuste por IPC: Índice Precio Consumidor de USA. Fuente: www.bls.gov
- (4) Impuesto a la renta descontado.
- (5) Tipo de cambio extraído del Banco Central de Reserva del Perú.

2.12. En virtud a lo expuesto en los numerales precedentes, corresponde aplicar al Administrado la sanción de 0.34 de la UIT por la comisión de la infracción imputada mediante Oficio N° 1300-2018-OS/OR LIMA NORTE.

De conformidad con lo establecido en el artículo 13° literal c) de la Ley de Creación de Osinergmin, Ley N° 26734, 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, el Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 006-2017-JUS y la Resolución de Consejo Directivo N° 218-2016-OS/CD y N° 10-2017-OS/CD.

SE RESUELVE:

Artículo 1º.- SANCIONAR a la empresa **DISTRIBUIDORA & GAS BILMAR E.I.R.L.** con una multa de treinta y cuatro centésimas (0.34) de la Unidad Impositiva Tributaria (UIT) vigente a la fecha del pago, por el incumplimiento señalado en el numeral 1.2 de la presente Resolución.

Código de Infracción: 180004756001

Artículo 2º.- DISPONER que el monto de la multa sea pagado en un plazo no mayor de **quince (15) días hábiles** contados a partir del día hábil siguiente de notificada la presente Resolución.

El pago podrá realizarse en las cuentas de Osinergmin disponibles a través de los canales de atención (Agencias y Banca por Internet) del **Banco de Crédito del Perú, Interbank, Scotiabank S.A.A. y BBVA Continental**. Para tal efecto, se deberá indicar el servicio de recaudación "**MULTAS PAS**" para el caso del **Banco de Crédito del Perú, Interbank, Scotiabank S.A.A.**, y, en el caso del **BBVA Continental** el servicio de recaudación "**OSINERGMIN MULTAS PAS**"; asimismo, deberá indicarse el **código de infracción** que figura en la presente Resolución.

Artículo 3º.- De conformidad con el numeral 26.2 del artículo 26° 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/CD, el Agente supervisado podrá acogerse al beneficio de pronto pago equivalente a una **reduccion del 10%** del importe final de la multa impuesta en esta Resolución, dentro del plazo fijado en el artículo anterior, **siendo requisitos indispensables para su eficacia: a) no interponer recurso administrativo, b) que haya autorizado la notificación electrónica hasta la fecha otorgada para la presentación de sus descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador y c) que mantenga vigente dicha autorización.** Asimismo, en caso la resolución imponga más de una multa, el Administrado podrá acogerse al beneficio respecto de todas o sólo de las que considere no impugnar.

De otro lado, cumplimos con informar que, de conformidad con el artículo 27º del Reglamento anteriormente citado, tiene la facultad de contradecir la presente Resolución, mediante la interposición ante el presente órgano del recurso administrativo de reconsideración o de apelación, dentro del plazo de quince (15) días hábiles contados desde el día hábil siguiente de notificada la presente Resolución.

Artículo 4º.- NOTIFICAR a la empresa **DISTRIBUIDORA & GAS BILMAR E.I.R.L.** el contenido de la presente resolución.

Regístrese y comuníquese,

«vapurilla»

**Jefe de la Oficina Regional Lima Norte
Órgano Sancionador**