**RESOLUCIÓN DE DIVISIÓN DE SUPERVISIÓN DE HIDROCARBUROS LÍQUIDOS
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 3043-2018**

Lima, 11 de diciembre del 2018

VISTOS:

El expediente N° 201600028638, conteniendo el Informe de Instrucción N° 26-2018-MMP/FISE, del 12 de marzo de 2018 y el Informe Final de Instrucción N° 688-2018-OS-DSHL-USEI, de fecha 14 de mayo de 2018, por presuntos incumplimientos a la normativa del sub sector hidrocarburos vigente, por parte de **SUMELPE S.A.C.** (en adelante, **Sumelpe**), identificada con Registro Único de Contribuyentes (RUC) N° 20504691749.

CONSIDERANDO:

- Mediante el Informe de Inicio de Instrucción N° 26-2018-MMP/FISE de fecha 12 de marzo de 2018, se identificaron indicios razonables de que Sumelpe habría incurrido en los incumplimientos a la normativa vigente de Osinergmin en los períodos supervisados, conforme se detalla en el siguiente cuadro:

N°	Infracción verificada	Base legal contravenida	Tipificación de Infracciones y Escala de Multas y Sanciones R.C.D. N° 199-2013-OS/CD ¹	Sanción Multa
1	No transferir al Administrador los montos correspondientes al Recargo FISE facturados, en la forma y en los plazos establecidos, por un monto de US\$ 509.38 (Quinientos nueve con 38/100 dólares americanos), en los períodos de enero de 2014 a diciembre de 2015 ² .	Art. 8, numeral 8.2 del Reglamento, aprobado por D.S. N° 021-2012-EM. Art. 4, numeral 4.2 del procedimiento, aprobado por R.C.D. N° 138-2012-OS/CD y modificatorias.	1.1.2	Hasta 53.6 UIT
2	No comunicar al Administrador los montos correspondientes al Recargo FISE facturados, en la forma y en los plazos establecidos, en los períodos de enero de 2014 a diciembre de 2015 .	Art. 4, numeral 4.2 del procedimiento, aprobado por R.C.D. N° 138-2012-OS/CD y modificatorias.	1.1.3	Hasta 12 UIT

- Mediante Oficio N° 802-2018-OS-DSHL, notificado el 12 de marzo de 2018, se comunicó a Sumelpe el inicio del procedimiento administrativo sancionador, adjuntándose como sustento de las imputaciones el Informe de Inicio de Instrucción N° 26-2018-MMP/FISE, otorgándosele a

¹ Vigente al momento de la comisión de la presunta infracción.

² En autos se verificó que en el **Informe de Supervisión N° 048-2018-MMP/FISE** se determinó que **Sumelpe** omitió transferir el Recargo FISE por los montos de **US\$ 304.79**, en los períodos de **enero a diciembre de 2014**; y, **US\$ 204.59** en los períodos de **enero a diciembre de 2015**.

dicha empresa fiscalizada, el plazo de cinco (5) días hábiles para la presentación de sus descargos respectivos; es decir, hasta el 19 de marzo de 2018.

3. Con escrito de registro N° 201600028638 de fecha 14 de marzo de 2018, dentro del precitado plazo otorgado, Sumelpe presentó sus descargos al Oficio N° 802-2018-OS-DSHL e Informe de Inicio de Instrucción N° 26-2018-MMP/FISE de fecha 12 de marzo de 2018.
4. Mediante Oficio N° 1251-2018-OS-DSHL-USEI de fecha 16 de mayo de 2018, se corrió traslado a Sumelpe del Informe Final de Instrucción N° 688-2018-OS-DSHL-USEI de fecha 14 de mayo de 2018, mediante el cual se propuso aplicar las siguientes sanciones:
 - 4.1 La multa ascendente a **0.37 UIT**, por no transferir al Administrador los montos correspondientes al Recargo FISE facturados, en la forma y en los plazos establecidos, por un monto de US\$ 509.38 (Quinientos nueve con 38/100 dólares americanos), en los períodos de enero de 2014 a diciembre de 2015.
 - 4.2 La multa ascendente a **1.62 UIT**, por no comunicar al Administrador los montos correspondientes al Recargo FISE facturados, en la forma y en los plazos establecidos, en los períodos de enero de 2014 a diciembre de 2015.
5. Con escrito de registro N° 20160028638 de fecha 22 de mayo de 2018, Sumelpe formuló sus descargos contra el Oficio N° 1251-2018-OS-DSHL-USEI y el Informe Final de Instrucción N° 688-2018-OS-DSHL-USEI de fecha 14 de mayo de 2018.

De los descargos presentados al Informe Final de Instrucción

6. A efectos de desvirtuar las infracciones imputadas en el Informe Final de Instrucción N° 688-2018-OS-DSHL-USEI, la empresa fiscalizada alega que declara y aporta al FISE mensualmente desde el año 2016, conforme a la orientación del personal de Osinergmin, habiendo entregado diversa documentación solicitada a esta entidad, precisando que las ventas las realizan por cilindro de aceite.
7. Asimismo, señalan que en ningún momento se les hizo hincapié de que la medida a tomar era “barriles” según Glosario que recién se les proporcionó, y consideran una falta de profesionalismo realizar la corrección recién a los 02 años de iniciado el proceso.
8. Precisan también que, se les atribuye una falta al no “transferir y comunicar los montos correspondientes” generándoles una multa, lo cual atenta al proceso de reclamo que ya han iniciado, según la Ley N° 29571 Código de Protección y Defensa del Consumidor, Capítulo III, Artículo 24°; por lo tanto, no debe aplicarse multa alguna, hasta culminar oficialmente el proceso de reclamo.

Análisis de los descargos al Informe Final de Instrucción

9. Es materia de análisis del presente procedimiento administrativo determinar si **Sumelpe**, contravino la normatividad legal del FISE³ y si dicha empresa ha desvirtuado las infracciones

³ **Normatividad Legal del FISE:**

- **Ley N° 29852**, aprobada por el Decreto Supremo N° 021-2012-EM y modificatorias, que estableció el recargo al suministro de los productos líquidos derivados de los hidrocarburos y líquidos de gas natural, equivalente a US\$ 1.00 por barril, el

imputadas en el Informe Final de Instrucción N° 688-2018-OS-DSHL-USEI de fecha 14 de mayo de 2018, referidas a:

- 9.1 No transferir al Administrador los montos correspondientes al Recargo FISE facturados, en la forma y en los plazos establecidos, por un monto de US\$ 509.38 (Quinientos nueve con 38/100 dólares americanos), en los períodos de enero de 2014 a diciembre de 2015⁴.
 - 9.2 No comunicar al Administrador los montos correspondientes al Recargo FISE facturados, en la forma y en los plazos establecidos, en los períodos de enero de 2014 a diciembre de 2015.
10. Respecto a las imputaciones descritas en los numerales 9.1 y 9.2 de la presente resolución, la empresa fiscalizada alega que los incumplimientos que se le imputan por declarar y pagar incorrectamente el Recargo FISE en la cantidad de cilindros y no de barriles, obedecen a la falta de orientación del personal de Osinergmin, motivo por el cual iniciaron un procedimiento de reclamo ante el INDECOPI.
11. Al respecto cabe señalar que, en mérito a lo normado en el artículo I de la Ley N° 29571, Código de Protección y Defensa del Consumidor, dicho texto normativo establece las normas de protección y defensa de los consumidores, precisándose en el artículo 24 (invocado por la empresa Sumelpe), que los proveedores están obligados a atender los reclamos presentados por sus consumidores y dar respuesta a los mismos; sin embargo, la supervisión realizada por los períodos comprendidos entre enero de 2014 a diciembre de 2015, obedece al inicio⁵ de un procedimiento administrativo a fin de verificar el cumplimiento de la normas del Fondo de Inclusión Social Energético (FISE), previstas en la Ley N° 29852 y modificatorias, y en el Decreto Supremo N° 021-2012-EM, en atención a las facultades de supervisión previstas en el Decreto Supremo N° 054-2001-PCM.

En ese sentido, las normas establecidas en el Código de Protección y Defensa del Consumidor no resultan aplicables al procedimiento de supervisión de Osinergmin, en tanto Osinergmin no tiene la calidad de proveedor de la empresa Sumelpe, encontrando expresamente sus funciones y atribuciones en la Ley N° 26734, Ley del Organismo Supervisor de Inversión en Energía y Minería, en concordancia con la Ley N° 27699, Ley Complementaria de Fortalecimiento Institucional del Organismo Supervisor de la Inversión en Energía y Minería; por lo que, no es posible amparar el argumento de no poder aplicar multa alguna hasta culminar el proceso de reclamo iniciado ante Indecopi.

cual se aplica en la venta primaria que efectúen los productores e importadores y será trasladado en los precios de los hidrocarburos líquidos.

- **Numeral 8.1 del artículo 8° del Reglamento de la Ley N° 29852**, que estableció que los productores e importadores que realizan la venta primaria son los encargados de efectuar la recaudación del FISE y de transferirla mensualmente.
- **Numeral 8.3 del artículo 8° del Reglamento de la Ley N° 29852**, que delega a Osinergmin la facultad de fiscalizar la correcta aplicación y recaudación de los recargos y transferencias mensuales.
- **Resolución de Consejo Directivo N° 138-2012-OS/CD** que aprobó el "Procedimiento, Plazos, Formatos y Disposiciones aplicables para la implementación y ejecución del Fondo de Inclusión Social Energético (FISE) aplicable al descuento en la compra del balón de gas" y modificatorias.
- **Numeral 4.2 del artículo 4° la Resolución de Consejo Directivo N° 138-2012-OS/CD** que estableció que los productores e importadores de los productos líquidos derivados de los hidrocarburos y líquidos de gas natural deberán transferir a las cuentas bancarias informadas los montos recaudados por la aplicación del recargo dentro de los (20) días calendario del mes siguiente del cierre de la facturación mensual y remitir comunicación al Administrador de la recaudación realizada mediante el Formato FISE-02.

⁴ US\$ 304.79 en los períodos de **enero a diciembre de 2014** y **US\$ 204.59**, en los períodos de enero a diciembre de 2015.

⁵ Procedimiento de supervisión iniciado con fecha 21 de marzo de 2016

12. Asimismo, de los actuados en el presente procedimiento administrativo sancionador y de los fundamentos expuestos en el Informe de Inicio de Instrucción N° 26-2018-MMP/FISE de fecha 12 de marzo de 2018 y el Informe Final de Instrucción N° 688-2018-OS-DSHL-USEI de fecha 14 de mayo de 2018, se advierte que las obligaciones establecidas en la normatividad legal del FISE fueron oportuna y formalmente comunicadas a la empresa fiscalizada.

Cabe señalar que, conforme lo dispone el artículo 109 de la Constitución Política del Perú *“La ley es obligatoria desde el día siguiente de su publicación en el diario oficial, salvo disposición contraria de la misma ley que posterga su vigencia en todo o en parte”*, por lo que, constituye una obligación de la empresa Sumelpe el conocimiento las normas que determinan la aplicación del recargo FISE y las normas del sector hidrocarburos, más aún si mediante Requerimiento N° 501-2016-RQ-OS-DSHL/ALHL se le comunicó expresamente el motivo de la supervisión.

En ese sentido, el argumento de la empresa Sumelpe respecto al desconocimiento de la medida “barril” aplicable, carece de sustento, por cuanto, conforme a lo establecido en el numeral 4.2 del artículo 4 de la Ley N° 29852, que crea el Sistema de Seguridad Energética en Hidrocarburos y el Fondo de Inclusión Social Energético, y modificatorias, *“el Recargo al suministro de los productos líquidos derivados de hidrocarburos y líquidos de gas natural, equivalente a US\$ 1.00 por barril a los mencionados productos. El recargo se aplicará a cada venta primaria que efectúen los productores e importadores, definidos como tales en el Glosario de Siglas y Abreviaturas del Subsector Hidrocarburos, aprobado por Decreto Supremo N° 032-2002-EM y será trasladado en los precios de los hidrocarburos líquidos”*.

13. El artículo 1 de *la Ley Complementaria de Fortalecimiento Institucional de Osinergmin - Ley N° 27699*, el artículo 89 del Reglamento General de Osinergmin aprobado por Decreto Supremo N° 054-2001-PCM, y el artículo 23 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; establecen que la responsabilidad por el incumplimiento de las disposiciones legales, técnicas y las dictadas por Osinergmin es objetiva.
14. Asimismo, el numeral 9.2 del artículo 9 de la Ley N° 29852 y modificatorias, otorgó a Osinergmin facultades normativas y sancionadoras, para aplicar sanciones por incumplimiento de las disposiciones contenidas en dicha ley, sus normas reglamentarias y conexas.

De acuerdo con ello, se publicó la Resolución de Consejo Directivo N° 199-2013-OS/CD, que aprobó la Tipificación de Infracciones y Escala de Multas y Sanciones por Incumplimientos al Marco Normativo que regula el FISE en el subsector hidrocarburos⁶.

15. En consecuencia, al haberse determinado la comisión de las infracciones previstas en los numerales 1.1.2 y 1.1.3 de la Resolución de Consejo Directivo N° 199-2013-OS/CD que aprobó la Tipificación de Infracciones y Escala de Multas y Sanciones por Incumplimientos al Marco Normativo que regula el FISE en el subsector hidrocarburos, corresponde imponer a la empresa fiscalizada las sanciones propuestas por el órgano instructor en el Informe Final de Instrucción N° 688-2018-OS-DSHL-USEI, comunicadas con el Oficio N° 1251-2018-OS-DSHL-USEI.

⁶ Norma modificada por la Resolución de Consejo Directivo N° 114-2016-OS/CD que entró en vigencia a partir del 4 de junio de 2016.

De la determinación de la multa a imponer

16. Mediante el Informe Final de Instrucción N° 688-2018-OS-DSHL-USEI de fecha 14 de mayo de 2018 se propuso las sanciones aplicables a las infracciones acreditadas detalladas en el numeral 1 de la presente Resolución, determinándose lo siguiente:

N°	Infracciones	Numeral de la Tipificación (R.C.D. N° 199-2013-OS/CD)	Rango de Sanción	Multa según criterios específicos de sanción (Resolución de Gerencia General N° 352)
1	No transferir al Administrador los montos correspondientes al Recargo FISE facturados, en la forma y en los plazos establecidos, por un monto de US\$ 509.38 (Quinientos nueve con 38/100 dólares americanos), en los períodos de enero de 2014 a diciembre de 2015 .	1.1.2	Hasta 53.6 UIT	0.37 UIT
2	No comunicar al Administrador los montos correspondientes al Recargo FISE facturados, en la forma y en los plazos establecidos, en los períodos de enero de 2014 a diciembre de 2015 .	1.1.3	Hasta 12 UIT	1.62 UIT

De conformidad con lo establecido en la Ley de Creación del 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 del Osinergmin, Ley N° 27699; el Texto Único Ordenado de la Ley 27444 - Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 006-2017-PCM; 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; y a la Resolución de Consejo Directivo N° 218-2016-OS/CD y su modificatoria;

SE RESUELVE:

Artículo 1. - **SANCIONAR** a la empresa **SUMELPE S.A.C.** con una multa de treinta y siete centésimas (0.37) de la Unidad Impositiva Tributaria (UIT), vigente a la fecha de pago, por el incumplimiento N° 1 señalado en el numeral 1 de la presente Resolución.

Código de Infracción: 160002863801

Artículo 2. - **SANCIONAR** a la empresa **SUMELPE S.A.C.** con una multa de uno con sesenta y dos centésimas (1.62) Unidades Impositivas Tributarias (UIT), vigente a la fecha de pago, por el incumplimiento N° 2 señalado en el numeral 1 de la presente Resolución.

Código de Infracción: 160002863802

Artículo 3.- DISPONER que el monto de la multa sea depositado a través de los canales de atención (Agencias y banca por internet) de los bancos **BCP, Interbank** y **Scotiabank** con el nombre “**MULTAS PAS**” o, en el **BBVA Continental** con el nombre “**OSINERGMIN MULTAS PAS**”; importe que deberá cancelarse en un plazo no mayor de **quince (15) días hábiles** contados a partir del día siguiente de notificada la presente Resolución, debiendo indicar al momento de la cancelación al banco, el **código de infracción** correspondiente, sin perjuicio de informar de manera documentada a Osinergmin de los pagos realizados.

Artículo 4. - NOTIFICAR a la empresa **SUMELPE S.A.C.** el contenido de la presente Resolución.

«image:osifirma»

**Gerente de Supervisión
de Hidrocarburos Líquidos (e)**