**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA**

OSINERGMIN N° 3026-2018

Lima, 07 de diciembre del 2018

VISTO:

El expediente N° 201800097432 referido al procedimiento administrativo sancionador iniciado a Empresa Minera Los Quenuales S.A. ¹ (en adelante, LOS QUENUALES);

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

- 1.1. **9 al 13 de febrero de 2018.-** Se efectuó una visita de supervisión a la unidad minera "Contonga" de LOS QUENUALES.
- 1.2. **29 de agosto de 2018.-** Mediante Oficio N° 2532-2018 se notificó a LOS QUENUALES el inicio del procedimiento administrativo sancionador.
- 1.3. **21 de septiembre de 2018.-** LOS QUENUALES presentó sus descargos al inicio del presente procedimiento administrativo sancionador y solicitó uso de la palabra.
- 1.4. **15 de noviembre de 2018.-** Mediante Oficios N° 584-2018-OS-GSM y N° 585-2018-OS-GSM se citó a LOS QUENUALES para audiencia de informe oral y notificó el Informe Final de Instrucción N° 2445-2018, respectivamente.
- 1.5. **22 de noviembre de 2018.-** LOS QUENUALES presentó sus descargos al Informe Final de Instrucción N° 2445-2018.
- 1.6. **23 de noviembre de 2018.-** Se llevó a cabo el informe oral con la presencia de los representantes de LOS QUENUALES.

2. INFRACCIÓN IMPUTADA Y SANCIÓN PREVISTA

- 2.1 El presente procedimiento administrativo sancionador fue iniciado ante la presunta comisión por parte de LOS QUENUALES de la siguiente infracción:

¹ La Empresa Minera Los Quenuales S.A. informó el 20 de junio de 2018 que por medio de Juntas Generales de Accionistas se acordó la fusión por absorción de Contonga Perú S.A.C. por parte de aquella empresa, la misma que entró en vigencia el día 1 de enero de 2018. Esta fusión por absorción fue elevada a Escritura Pública el 16 de marzo de 2018 y ha sido inscrita finalmente en la Partida N° 03006972 del Libro de Sociedades Mercantiles del Registro de Personas Jurídicas de la Oficina Registral de Lima el 20 de junio de 2018.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 3026-2018**

- Infracción al numeral 2 del literal e) del artículo 254° del Reglamento de Seguridad y Salud Ocupacional en Minería, aprobado por Decreto Supremo N° 024-2016-EM (en adelante, RSSO). *Durante la supervisión en las operaciones subterráneas, se efectuó la medición de emisión de gases de monóxido de carbono (CO) por el tubo de escape de los equipos petroleros, siendo que el resultado obtenido en el siguiente equipo excede los 500 ppm exigido por la norma:*

Equipo	Medición de CO (ppm)	Ubicación del equipo
<i>Camioneta ARU – 707</i>	<i>561</i>	<i>Rampa 205 N, Nv. 240</i>

La referida infracción se encuentra tipificada y resulta sancionable de acuerdo al numeral 2.1.11 del Rubro B del Cuadro de Tipificación de Infracciones y Sanciones en Seguridad Minera, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 039-2017-OS/CD (en adelante, Cuadro de Infracciones) y prevé como sanción una multa de hasta cuatrocientas (400) Unidades Impositivas Tributarias.

- 2.2 De acuerdo con las Leyes N° 28964 y N° 29901, así como con 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 (en adelante, RSFS), Osinergmin es competente para supervisar el cumplimiento de las disposiciones legales y técnicas de seguridad de la infraestructura, las instalaciones y la gestión de seguridad de sus operaciones.
- 2.3 Mediante Resolución de Consejo Directivo N° 035-2018-OS/CD se dispuso las instancias del procedimiento administrativo sancionador seguido contra agentes supervisados del sector minero, conforme a la cual la Gerencia de Supervisión Minera es competente para actuar como órgano sancionador.

3. DESCARGOS DE LOS QUENUALES

Descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador². -

- a) El vehículo materia del hecho imputado no es de su propiedad, sino forma parte de un servicio que le brinda una empresa tercera (Renting S.A.C.) con sus recursos propios, a la cual le resulta exigible el cumplimiento de las obligaciones del RSSO conforme a su propio artículo 3°. Adjunta Boleta Informativa emitida por la Superintendencia Nacional de Registros Públicos – Sunarp referida a la propiedad del vehículo.

Por lo expuesto, el presente procedimiento vulnera el Principio de Causalidad previsto en el numeral 8 del artículo 246° del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 006-2017-JUS (en adelante, TUO de la LPAG), dado que no se le puede atribuir responsabilidad por la conducta imputada.

² Se reiteran los descargos presentados al inicio del procedimiento administrativo sancionador con escrito de fecha 22 de noviembre de 2018.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 3026-2018**

- b) El vehículo materia del hecho imputado fue retirado en cuanto la supervisión obtuvo el resultado de 561 ppm de CO, luego se realizaron los trabajos correspondientes con los que se obtuvo un resultado por debajo del parámetro de emisión de CO exigido por el numeral 2 del literal e) del artículo 254° del RSSO. Adjunta un registro de la medición.

Precisa que un muestreo con un resultado en exceso es solo puntual y no es determinante para indicar que existe un incumplimiento de la obligación imputada.

No obstante, dado que se ha subsanado voluntariamente el hecho imputado con anterioridad a la notificación del inicio del procedimiento administrativo sancionador, corresponde el archivo del procedimiento en aplicación del literal f) del numeral 1 del artículo 255° del TUO de la LPAG, así como del numeral 2 del artículo II del Título Preliminar, numeral 245.2 del artículo 245° y el Principio de Irretroactividad previsto en el numeral 5 del artículo 246° del mismo cuerpo normativo.

Agrega que el Tribunal de Apelaciones de Sanciones en Temas de Energía y Minería – TASTEM ha aplicado la condición eximente de responsabilidad prevista en el literal f) del numeral 1 del artículo 255° del TUO de la LPAG en los procedimientos administrativos sancionadores que culminaron con las Resoluciones N° 004-2017-OS/TASTEM-S2 y N° 011-2017-OS/TASTEM-S2, razón por la que corresponde se aplique dicha condición en el presente caso.

Descargos al Informe Final de Instrucción N° 2445-2018. -

- c) Los costos que se han tomado en cuenta para la determinación de la multa en lo que refiere a costo de mano de obra, herramientas y especialistas son excesivamente elevados y carecen de sustento real, motivo por el cual la multa propuesta es desproporcionada y carece de sustento objetivo. Adjunta, copia de boletas de remuneraciones.

4. ANÁLISIS

- 4.1 **Infracción al numeral 2 del literal e) del artículo 254° del RSSO.** Durante la supervisión en las operaciones subterráneas, se efectuó la medición de emisión de gases de monóxido de carbono (CO) por el tubo de escape de los equipos petroleros, siendo que el resultado obtenido en el siguiente equipo excede los 500 ppm exigido por la norma:

Equipo	Medición de CO (ppm)	Ubicación del equipo
Camioneta ARU – 707	561	Rampa 205 N, Nv. 240

El numeral 2 del literal e) del artículo 254° del RSSO establece lo siguiente:

“En las labores mineras subterráneas donde operan equipos con motores petroleros deben adoptarse las siguientes medidas de seguridad: (...)

e) Las operaciones de los equipos petroleros se deben suspender, prohibiendo su ingreso a labores de mina subterránea, en los siguientes casos: (...)

2. Cuando la emisión de gases por el escape de dicha máquina exceda de quinientos (500) ppm de monóxido de carbono o de cien (100) ppm de dióxido de nitrógeno, medidos en las labores subterráneas donde desarrollen sus actividades”.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 3026-2018**

En el Acta de Supervisión (fojas 3) se señaló como hecho constatado N° 2: “Al realizar las mediciones de emisión de gases por el tubo de escape de los equipos con motores petroleros, en labores subterráneas donde desarrollan sus actividades; el siguiente equipo excedió de quinientas (500) ppm de monóxido de carbono:

Equipo	Medición de CO (ppm)	Ubicación del equipo
<i>Camioneta ARU – 707</i>	<i>561</i>	<i>Rampa 205 N, Nv. 240</i>

Al respecto, durante la visita de supervisión se realizaron las siguientes acciones de medición a fin de verificar el cumplimiento del límite de emisión de monóxido de carbono (CO) del equipo con motor petrolero en interior mina:

- La medición del equipo con motor petrolero se realizó en la labor subterránea minera, como se puede observar en las fotografías N° 18 y 19 (fojas 7).
- La medición se realizó con el equipo de medición Analizador de Gases, el cual se encontraba debidamente calibrado, tal como se puede constatar en el certificado de revisión y calibración (fojas 5).
- Al momento de la medición, el termopar del Analizador de Gases se colocó en el tubo de escape del equipo con motor petrolero, tal como se puede observar en las fotografías antes mencionadas.
- La medición se realizó en presencia de los representantes de la empresa y trabajadores, tal como se puede observar en el Formato “Medición de emisión de gases de equipos con motores petroleros”: ítem N° 11 (fojas 4), así como en el voucher de medición de emisión de CO (fojas 5). En el Formato se detalló el resultado, fecha y hora de la medición, el cual fue entregado a los representantes del titular de la actividad minera.
- En el Acta de Supervisión y Formato antes mencionados se incluye información sobre el equipo, ubicación del mismo y resultado de la medición.

Sobre la procedencia del eximente de responsabilidad

De conformidad con el literal f) del numeral 1 del artículo 255° del TUO de la LPAG y el numeral 15.1 del artículo 15° del RSFS, constituye una causal eximente de responsabilidad, la subsanación voluntaria de la infracción cuando se verifique que el incumplimiento detectado fue subsanado antes del inicio del procedimiento administrativo sancionador.

Al respecto, conforme al diccionario de la Real Academia de la Lengua Española, la definición de subsanar contiene la acepción: 2. tr. Reparar o remediar un defecto o resarcir un daño.

Cabe señalar, que en el presente caso la medición supone una condición única cuyo resultado es inmediato (registro de hora), por lo que una nueva medición, posterior a la verificada durante la supervisión, reflejará una condición de ventilación distinta que no subsana el “defecto” (incumplimiento del parámetro de emisión de monóxido de carbono por el escape de equipos petroleros) detectado por la empresa supervisora.

El RSSO ha fijado un parámetro legal de emisión de monóxido de carbono (CO) por el escape de equipos petroleros que no debe exceder de quinientos (500) ppm, dicho parámetro legal

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 3026-2018**

constituye una norma de orden público, de manera que el desarrollo de actividades mineras por encima del mismo se encuentra prohibido, por lo que admitir la vulneración del parámetro legal -tolerancia por encima del parámetro- atenta contra la finalidad misma del parámetro legal.

En efecto, el parámetro exigido por el RSSO es una condición mínima de seguridad de cumplimiento obligatorio y constante, cuya finalidad es garantizar el desarrollo de las actividades mineras en interior mina que incluye espacios confinados (labores ciegas) calificados como de alto riesgo, en las cuales no es admisible la falta de aire limpio.

Conforme a lo anterior y acorde con lo previsto en el literal h) del numeral 15.3 del artículo 15° del RSFS, la infracción imputada no es pasible de subsanación, por lo que no procede el supuesto de eximente de responsabilidad por subsanación.

Por otro lado, en el presente caso las acciones correctivas realizadas con el fin de cumplir con la obligación incumplida hasta la presentación de los descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador, pueden ser consideradas como un factor atenuante conforme a lo previsto en el inciso g.3 del literal g) del numeral 25.1 del artículo 25° del RSFS.

Análisis de los descargos

Respecto al descargo a), debemos indicar que el artículo 209° del Texto Único Ordenado de la Ley General de Minería, aprobado por Decreto Supremo N° 014-92-EM (en adelante, TUO de la LGM), establece que todos los que realizan actividades mineras deben cumplir con las obligaciones de seguridad establecidas en el TUO de la LGM y sus disposiciones reglamentarias. Asimismo, el literal l) del artículo 101° del TUO de la LGM establece que el incumplimiento de las obligaciones por parte de los titulares de actividad minera conlleva la imposición de sanciones.

Cabe precisar que la imputación de cargos contenida en el Oficio N° 2532-2018 (fojas 9) con el que se dio inició al presente procedimiento administrativo sancionador, corresponde seguirse exclusivamente contra LOS QUENUALES en su calidad de agente supervisado titular de la unidad minera "Contonga".

De acuerdo a lo antes mencionado, la responsabilidad administrativa del titular de actividad minera no se elude por el hecho que el equipo materia del hecho imputado no sea de su propiedad, en tanto es deber jurídico del titular de la actividad minera el cumplimiento efectivo de la normativa de seguridad minera, lo que no puede ser trasladado a terceros. Por tanto, no se ha vulnerado el Principio de Causalidad descrito en el numeral 8 del artículo 246° del TUO de la LPAG.

En tal sentido, el RSFS establece que la responsabilidad administrativa bajo competencia de Osinergmin corresponde ser determinada únicamente respecto del Agente Supervisado, independientemente que la conducta imputada sea realizada por contratistas o subcontratistas; y, que solo corresponde imputar responsabilidad solidaria en los casos de accidentes mortales del Sector Minero³.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 3026-2018**

Por lo expuesto, acorde con las disposiciones vigentes, en el presente procedimiento administrativo sancionador corresponde imputar a LOS QUENUALES el incumplimiento al numeral 2 del literal e) del artículo 254° del RSSO.

Referente al descargo b), en cuanto a las acciones realizadas para fines de acreditar el cumplimiento de la obligación imputada y que ello configure la condición eximente de responsabilidad por subsanación, se reitera que respecto a la infracción imputada no procede la condición eximente de responsabilidad conforme a lo previsto en el literal h) del numeral 15.3 del artículo 15° del RSFS.

Cabe precisar que el RSFS fue aprobado por Osinergmin en cumplimiento a lo dispuesto por la Primera Disposición Complementaria Transitoria del Decreto Legislativo N° 1272, siendo que el RSFS desarrolla el procedimiento especial aplicable por Osinergmin, el cual ha respetado las disposiciones del TUO de la LPAG.

En efecto, respecto al numeral 15.3 del artículo 15° del RSFS, incorpora los supuestos de incumplimientos que no son susceptibles de subsanación voluntaria, habiendo considerando para ello las características y naturaleza de las obligaciones exigidas y su condición de normas de orden público conforme a la normativa vigente, de manera que, dicho numeral ha sido incorporado para fines de predictibilidad.

Conforme a lo expuesto, resulta improcedente aplicar el eximente de por subsanación voluntaria. No obstante lo anterior, las acciones correctivas realizadas con el fin de cumplir con la obligación incumplida que han sido comunicadas mediante su escrito de descargos de fecha 21 de septiembre de 2018, corresponden ser consideradas como un factor atenuante conforme a lo previsto en el inciso g.3 del literal g) del numeral 25.1 del artículo 25° del RSFS.

En cuanto a las Resoluciones N° 004-2017-OS/TASTEM-S2 y N° 011-2017-OS/TASTEM-S2, cabe indicar que las mismas fueron emitidas (10 y 16 de enero de 2017, respectivamente) con anterioridad a la vigencia del RSFS, por lo que no cabe considerar lo resuelto en dichas resoluciones para efectos del presente procedimiento administrativo sancionador.

Finalmente, en cuanto al Principio de Irretroactividad contemplado en el numeral 5 del artículo 246° del TUO de la LPAG, se debe señalar que no ha existido vulneración alguna al referido principio dado que se han aplicado las disposiciones sancionadoras vigentes (referidas a la tipificación de la infracción, la sanción y plazo de prescripción), las cuales se mantienen vigentes a la fecha.

Sin perjuicio de lo antes indicado, cabe precisar que la obligación dispuesta en el numeral 2 del literal e) del artículo 254° del RSSO consiste en que la emisión de gases por el escape de los equipos con motores petroleros –medida en labores subterráneas donde desarrollan sus actividades– no debe exceder de quinientos (500) ppm de monóxido de carbono (CO). De esta manera, el alcance de la norma se extiende a todo equipo petrolero que opere en interior mina, a fin que se tenga condiciones de operación seguras.

³ Artículo 23° del RSFS.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 3026-2018**

En tal sentido, a efectos de verificar el cumplimiento de la obligación imputada, basta solo una medición concreta realizada por el escape del equipo con motor petrolero que opera en interior mina.

Respecto al descargo c), de acuerdo al Principio de Razonabilidad contenido en el numeral 3 del artículo 246° del TUO de la LPAG, las autoridades deben prever que la comisión de la conducta sancionable no resulte más ventajosa para el infractor que cumplir las normas infringidas o asumir la sanción. De esta manera, para que una multa cumpla con este objetivo resulta necesario que el infractor asuma que la sanción a imponer lo colocará en una posición peor que la situación en la que estaría si no hubiera cometido la infracción.

Cuando los agentes supervisados realizan sus actividades en contravención de las disposiciones legales y técnicas de seguridad de la infraestructura, las instalaciones y la gestión de seguridad de sus operaciones, esta acción representa una ventaja económica para el infractor.

Para la estimación de este beneficio ilegalmente obtenido, conforme a lo señalado en el literal a) del numeral 25.1 del artículo 25° del RSFS se considera, entre otros, los factores relacionados con los costos postergados y/o evitados, siendo que estos costos se relacionan con la postergación u omisión de las inversiones destinadas a garantizar las condiciones de seguridad minera.

En ese contexto, para fines de la estimación de las inversiones vinculadas a los materiales, mano de obra o especialistas encargados, corresponde recurrir a una fuente objetiva de información, la misma que permite no sólo garantizar un debido fundamento para su valorización, sino que ofrece resultados que favorecen la predictibilidad en la determinación de la multa.

Conforme a lo anterior, para cumplir con el principio de Razonabilidad previsto en el TUO de la LPAG y el artículo 25° del RSFS, Osinergmin se encuentra habilitado para considerar valores estimados razonables de los materiales, mano de obra y especialistas encargados, en base a una fuente objetiva de información como son:

- Fuente de acceso público elaborada por terceros y cuyo contenido resulte relevante para un determinada actividad o sector económico.⁴
- Información de terceros que justifiquen valores de servicios o bienes que se comercializan en el mercado.⁵

En consecuencia, la determinación del importe de los materiales, mano de obra y especialistas encargados tiene como finalidad obtener valores estimados razonables que sean debidamente fundamentados en base a fuentes objetivas de información, lo cual dota de objetividad al cálculo de la sanción conforme al principio de Razonabilidad.

⁴ Cost Mine, Salary Pack (Price Waterhouse Coppers), Capeco, entre otros.

⁵ Cotizaciones, proformas, información de precios.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 3026-2018**

En el presente caso, el beneficio ilegalmente obtenido por incumplimiento del numeral 2 del literal e) del artículo 254° del RSSO, está conformado por la postergación u omisión de las inversiones para garantizar que el equipo intervenido en la supervisión ingrese a labores subterráneas sin exceder el límite máximo de emisiones de monóxido de carbono.

De acuerdo al Informe Final de Instrucción N° 2445-2018, para estimar el valor del personal de mano de obra: (i) un técnico mecánico y (ii) su ayudante, así como tres (3) especialistas encargados: (i) Técnico en medición y (ii) Jefe de Guardia de Mina y (iii) Responsable de Mantenimiento Mecánico, se ha considerado el valor promedio de remuneraciones contenido en *Salary Pack* elaborado por la empresa PriceWaterhouseCoopers (PWC) documento que constituye una fuente de acceso público elaborada por terceros y cuyo contenido resulta relevante para una determinada actividad o sector económico, el cual recoge estudios de sueldos y salarios anuales de los principales sectores económicos del país, expresado en nuevos soles.⁶

En efecto, de acuerdo a la citada fuente se reúne información salarial de más de 250 empresas nacionales e internacionales de distintos sectores de actividad y de más de 700 puestos entre posiciones corporativas, de empleados y obreros, siendo que para el presente se ha considerado el valor promedio de las remuneraciones aplicables para el personal de mano de obra y especialistas encargados, por lo que se trata de valores que resultan razonable para fines del cálculo de la multa.

Conforme a lo anterior, en el presente caso, acorde con la habilitación que tiene Osinergmin se ha considerado valores estimados razonables para los materiales, mano de obra y especialistas encargados, en base a fuentes objetivas de información, lo que permite garantizar un debido fundamento para la determinación de la multa, por lo que el Informe Final de Instrucción N° 2445-2018 constituye un acto administrativo que cumple con el requisito de motivación y fundamentación acorde con lo exigido por el numeral 4 del artículo 3° del TUO de la LPAG.

En tal sentido, dado que el valor estimado razonable de los materiales, mano de obra y especialistas encargados ha sido debidamente fundamentado, no resulta admisible evaluar los documentos presentados por LOS QUENUALES (copia de boletas de remuneraciones).

Respecto a las boletas de remuneraciones remitida por LOS QUENUALES, se reitera que Osinergmin se encuentra habilitado para considerar valores estimados razonables de mano de obra y especialistas encargados, para lo cual se ha utilizado las remuneraciones promedio consignadas en el *Salary Pack* elaborado por la empresa PRICEWATERHOUSE COOPER (Pwc) S.R.L. que constituye una fuente de acceso público elaborada por terceros, siendo que los valores estimados razonables resultan ser objetivos para efectos de la determinación de la sanción.

En atención a lo expuesto, no se ha incurrido en la vulneración del Principio de Razonabilidad en la determinación de los valores estimados razonables para los materiales,

⁶ <https://www.pwc.pe/es/servicios/consultoria/people-organization/salarypack.html>

mano de obra y especialistas encargados, por lo que la sanción debe mantenerse bajo los términos propuestos en el Informe Final de Instrucción N° 2445-2018.

Se reitera que de acuerdo al Principio de Razonabilidad contenido en el numeral 3 del artículo 246° del TUO de la LPAG, las autoridades deben prever que la comisión de la conducta sancionable no resulte más ventajosa para el infractor que cumplir las normas infringidas o asumir la sanción.

Por lo expuesto, conforme a lo señalado en el Informe Final de Instrucción N° 2445-2018⁷, la infracción al numeral 2 del literal e) del artículo 254° del RSSO resulta sancionable con una multa de una con cuatro centésimas (1.04) Unidades Impositivas Tributarias (UIT).

4.2 Uso de palabra

Mediante Oficio N° 584-2018-OS-GSM se atendió el pedido de informe oral de LOS QUENUALES, citándosele para la audiencia de fecha 23 de noviembre de 2018 a las 10:30 horas, a la cual asistió conforme consta en el Acta de Informe Oral.

En dicha diligencia LOS QUENUALES expuso sus descargos al presente procedimiento administrativo sancionador, los cuales han sido debidamente evaluados, por lo que se ha respetado su derecho de defensa y se ha cumplido con las reglas del debido procedimiento.

5. DETERMINACIÓN DE LA SANCIÓN A IMPONER

Respecto al Principio de Culpabilidad previsto en el numeral 10 del artículo 246° del TUO de la LPAG, se debe señalar que la responsabilidad administrativa se determina de forma objetiva conforme al artículo 1° de la Ley N° 27699, Ley Complementaria de Fortalecimiento Institucional de Osinergmin y el artículo 13° de la Ley N° 28964, Ley que transfiere competencias de supervisión y fiscalización de las actividades mineras al Osinergmin.

De acuerdo al Principio de Razonabilidad, previsto en el numeral 3 del artículo 246° del TUO de la LPAG, las autoridades deben prever que la comisión de la conducta sancionable no resulte más ventajosa para el infractor que cumplir las normas infringidas o asumir la sanción.

En tal sentido, conforme al artículo 25° del RSFS, así como la Única Disposición Complementaria de la Resolución de Gerencia General N° 256-2013-OS/GG, en el presente caso corresponde asignar un valor de 100% para la probabilidad de detección de la infracción y se consideran los siguientes criterios tal como sigue:

Infracción al numeral 2 del literal e) del artículo 254° del RSSO

De acuerdo con lo señalado en el numeral 4.1 de la presente Resolución, LOS QUENUALES ha cometido una (1) infracción al RSSO, la cual se encuentra tipificada y resulta sancionable conforme al numeral 2.1.11 del Rubro B del Cuadro de Infracciones.

⁷ Informe que forma parte de la presente Resolución de acuerdo a lo dispuesto en el artículo 6° del TUO de la LPAG.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 3026-2018**

Reincidencia en la comisión de la infracción.

Constituye un factor agravante que el infractor vuelva a cometer la misma infracción dentro del año siguiente de haber quedado consentida o de haber agotado la vía administrativa la sanción anterior.

En el presente caso, se ha verificado que LOS QUENUALES no es reincidente en la infracción, por lo que no resulta aplicable este factor agravante.

Acciones correctivas.

Constituye un factor atenuante la realización de acciones correctivas debidamente acreditadas por parte del Agente Supervisado, para cumplir con la obligación infringida hasta la presentación de los descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador.

En el presente caso, mediante su escrito de descargos de fecha 21 de septiembre de 2018, LOS QUENUALES informó las acciones correctivas que se realizaron a fin de cumplir con el parámetro de emisión de CO exigido por el RSSO en el vehículo materia del hecho imputado (fojas 22 a 30).

En consecuencia, considerando que hasta la presentación de los descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador, el titular de la actividad minera informó sobre las acciones correctivas realizadas respecto del hecho imputado, corresponde aplicar un factor atenuante de (-5%).

Reconocimiento de la responsabilidad.

Constituye un beneficio que rebaja la multa el reconocimiento de la responsabilidad de forma expresa y por escrito, efectuado hasta antes de la emisión de la resolución de sanción.

LOS QUENUALES no ha presentado escrito de reconocimiento de responsabilidad de la infracción imputada, por lo que no resulta aplicable este beneficio.

Cálculo del beneficio ilegalmente obtenido.

Para efectos de la determinación de la multa se calculan los costos evitados o postergados por el infractor al incumplir la normativa o disposición de Osinergmin, así como la utilidad o ganancia generada como consecuencia de dicho incumplimiento, de ser el caso.

• *Cálculo de costos*

Descripción	Unidad	Cantidad	P. U.	Monto
Filtro de aire	Unid	1	672.44	672.44
Costo por materiales y/o equipos (S/ febrero 2018)⁸				672.44
Costo por mano de obra y herramientas (S/ febrero 2018)⁹				205.06

⁸ Monto actualizado a la fecha de supervisión.

⁹ Para fines de cálculo se considera como mano de obra: labor de técnico mecánico (sueldo 5 horas: S/ 106.57) y su ayudante (sueldo 5 horas: S/ 74.08) y gastos de herramientas (S/ 7.23). Montos actualizados a la fecha de supervisión.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 3026-2018**

Costo por especialistas encargados (S/ febrero 2018)¹⁰	21,878.56
--	------------------

- *Cálculo de costo postergado¹¹*

Descripción	a
Costo por materiales, mano de obra y especialistas (S/ febrero 2018)	22,756.06
Tipo de cambio, febrero 2018	3.252
Fecha de detección	10/02/2018
Fechas de acción correctiva	12/02/2018
Periodo de capitalización en días	2
Tasa COK diaria ¹²	0.04%
Costos capitalizado (US\$ febrero 2018)	7,007.81
Beneficio económico costo postergado (US\$ febrero 2018)	4.98
Tipo de cambio, febrero 2018	3.250
IPC febrero 2018	127.91
IPC agosto 2018	129.48
Beneficio Eco. Costo postergado (S/ ago. 2018)	16.37
Escudo Fiscal (30%)	4.91
Costo servicios no vinculados a supervisión ¹³	4 534.26
Beneficio Eco. Costo postergado-Factor B (S/ agosto 2018)	4 545.72
Probabilidad de detección	100%
Factores Agravantes y Atenuantes	0.95
Multa (S/)	4 318.43
Multa (UIT)¹⁴	1.04

Fuente: SOLIGEN, Salary Pack (Price Waterhouse Coopers), BCRP.

De conformidad con la Ley que Transfiere Competencias de Supervisión y Fiscalización de las Actividades Mineras al Osinergmin, Ley N° 28964; la Ley que precisa competencias del Organismo Supervisor de la Inversión en Energía y Minería, Ley N° 29901; 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 la Resolución de Consejo Directivo N° 035-2018-OS/CD.

¹⁰ Para fines de cálculo incluye como especialistas encargados: un mes de Técnico de medición (Sueldo S/ 4,253.50), un mes de Jefe de guardia mina (sueldo S/ 8,702.33) y un mes de Responsable del Mantenimiento Mecánico (S/ 7,090.25). Montos actualizados a la fecha de supervisión.

Técnico de Medición: Responsable que dará cuenta al supervisor de turno sobre los equipos que emitan monóxido de carbono por encima del Máximo permisible.

Jefe de Guardia Mina: Responsable de suspender la operación del equipo y prohibir el ingreso a la mina hasta que deje de emitir monóxido de carbono por encima del límite máximo permisible.

Responsable de Mantenimiento Mecánico: Encargado de evaluar los equipos y dar mantenimiento preventivo y correctivo con el fin de asegurar el cumplimiento de la norma relacionada a las emisiones de CO.

¹¹ Se aplica la metodología de costo postergado dado que las acciones correctivas realizadas garantizan el parámetro de CO establecido en el RSSO en el equipo materia de infracción. No aplica el cálculo de ganancia ilícita por estar referida a un equipo que no está asociado a la extracción de mineral.

¹² Tasa equivalente a 13.64% anual, tomada como referencia del estudio de valorización de Minera Argentum realizado por la consultora SUMMA, disponible en la página web de la SMV: http://www.smv.gob.pe/ConsultasP8/temp/Informe%20Argentum%205_Nov_2008.pdf

¹³ Corresponde al 15% del costo promedio de supervisión.

¹⁴ Tipificación Rubro B, numeral 2.1.11: Hasta 400 UIT.

Valor de la Unidad Impositiva Tributaria (UIT) durante el 2018 es S/ 4,150.00 – Decreto Supremo N° 380-2017-EF.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 3026-2018**

SE RESUELVE:

Artículo 1°.- SANCIONAR a **EMPRESA MINERA LOS QUENUALES S.A.** con una multa ascendente a una con cuatro centésimas (1.04) Unidades Impositivas Tributarias (UIT), vigentes a la fecha de pago, por infracción al numeral 2 del literal e) del artículo 254° del Reglamento de Seguridad y Salud Ocupacional en Minería, aprobado por Decreto Supremo N° 024-2016-EM.

Código de Pago de Infracción: 180009743201

Artículo 2°.- Informar que el pago de la multa deberá realizarse dentro del plazo de quince (15) días hábiles contados a partir del día siguiente de notificada la presente resolución.

Artículo 3°.- Disponer que el pago de la multa se realice en los bancos BCP, Interbank y Scotiabank con la referencia "MULTAS PAS" y banco BBVA con la referencia "OSINERGMIN MULTAS PAS", para lo cual deberá indicarse el Código de Pago de Infracción. Asimismo, deberá informar a Osinergmin en forma documentada el pago realizado.

Artículo 4°.- Una vez cancelada la multa, el equivalente al 30% de su importe deberá ser provisionado por la Gerencia de Administración y Finanzas de Osinergmin, en una cuenta especial, para fines de lo establecido en el artículo 14° de la Ley N° 28964.

Regístrese y comuníquese

«image:osifirma»

Ing, Edwin Quintanilla Acosta
Gerente de Supervisión Minera