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

OSINERGMIN N° 2372-2018

Lima, 25 de septiembre del 2018

VISTOS:

El expediente N° 201700201544 referido al procedimiento administrativo sancionador iniciado a Compañía Minera Condestable S.A. (en adelante CONDESTABLE);

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

- 1.1 **11 de julio de 2017.-** A través del Oficio N° 385-2017-OS-GSM, se notificó a Compañía Minera Condestable S.A. (en adelante CONDESTABLE) el siguiente mandato:
- *“Acreditar ante el Osinergmin la implementación de las recomendaciones para la estabilización del depósito de desmonte “Condestable”, contenidas en la “Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera” elaborado por la consultora SVS Ingenieros S.A. de fecha enero de 2013. Plazo de cumplimiento: 60 días calendario”.*
- 1.2 **22 de agosto de 2017.-** CONDESTABLE presentó respuesta al Oficio N° 385-2017-OS-GSM.
- 1.3 **3 de enero de 2018.-** Mediante Oficio N° 3132-2017 se notificó a CONDESTABLE el inicio del procedimiento administrativo sancionador.
- 1.4 **12 de enero de 2018.-** CONDESTABLE presentó sus descargos al inicio del presente procedimiento administrativo sancionador.
- 1.5 **29 de agosto de 2018.-** Mediante Oficio N° 400-2018-OS-GSM se notificó a CONDESTABLE el Informe Final de Instrucción N° 1754-2018.
- 1.6 **7 de septiembre de 2018.-** CONDESTABLE presentó descargos al Informe Final de Instrucción N° 1754-2018 y solicitó el uso de palabra.

2. INFRACCIÓN IMPUTADA Y SANCIÓN PREVISTA

- 2.1 El presente procedimiento administrativo sancionador fue iniciado ante la presunta comisión por parte de CONDESTABLE de la siguiente infracción:
- Por incumplir el mandato impuesto mediante Oficio N° 385-2017-OS-GSM del 10 de julio de 2017, relativo a acreditar ante el Osinergmin, la implementación de las recomendaciones para la estabilización del depósito de desmontes “Condestable”, contenidas en la “Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable” elaborado por la consultora SVS Ingenieros S.A.C. de fecha enero de 2013.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

La referida infracción se encuentra tipificada y resulta sancionable de acuerdo al Rubro 9 del Anexo 1 de la Resolución de Consejo Directivo N° 035-2014-OS/CD que aprobó la Tipificación de Infracciones Generales y Escala de Multas y Sanciones de Osinergmin aplicable para la Supervisión y Fiscalización de la Actividad Minera (en adelante, Cuadro de Infracciones Generales), que prevé como sanción una multa de hasta mil (1000) Unidades Impositivas Tributarias.

- 2.2 De acuerdo con las Leyes N° 28964 y N° 29901; así como 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 referidas a seguridad de la infraestructura, sus instalaciones y la gestión de seguridad de sus operaciones.
- 2.3 Mediante Resolución de Consejo Directivo N° 035-2018-OS/CD, se determinó que la Gerencia de Supervisión Minera es competente para actuar como órgano sancionador en las actividades del sector minero. Los procedimientos administrativos sancionadores continuarán su trámite considerando dicha competencia; así como aquellas disposiciones establecidas en el Decreto Legislativo N° 1272.

3. DESCARGOS DE CONDESTABLE

Por incumplir el mandato impuesto mediante Oficio N° 385-2017-OS-GSM del 10 de julio de 2017

Descargos al Inicio del Procedimiento Administrativo Sancionador¹

a) Carta de fecha 22 de agosto de 2017

El Estudio de Ingeniería de Detalle del 2013 realizado por SVS está referido a las actividades de cierre del depósito de desmonte Condestable, por lo que se ejecutará en el año 2019 conforme a lo previsto en la Resolución N° 487-2015-MEM/DGAAM de fecha 18.12.2015 sobre Plan de Cierre de Minas (fojas 5 vuelta).

Asimismo, CONDESTABLE adjuntó el "Estudio de Estabilidad de Taludes de la Desmontera Condestable" de mayo de 2017 (fojas 36 a 58 vuelta) donde se concluye que el depósito de desmonte es estable para el periodo de vida útil de la mina.

- b) El denominado Estudio de Ingeniería de Detalle del 2013 realizado por SVS está referido a las actividades de cierre del depósito de desmonte Condestable, conforme se identifica en el ítem 8.1.7 de dicho estudio, al referir que el "objetivo principal del cierre del depósito es asegurar la estabilidad física y química en el largo plazo". Por tanto, la configuración del depósito de desmonte ha sido diseñada teniendo en consideración los criterios de cierre, por lo que se puede apreciar taludes conservadores y factores de seguridad altos, para una estructura de este tipo (ítem 8.1.7.2.2).

El cronograma de cierre progresivo aprobado con Resolución N° 487-2015-MEM/DGAAM de fecha 18.12.2015 (vigente en la fecha de la supervisión) señalaba que todas las actividades de estabilidad física e hidrológica para el cierre de dicho

¹ Los descargos a) y b) han sido reiterados en los descargos al Informe Final de Instrucción.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN Nº 2372-2018**

componente establecidas en la Ingeniería de Cierre del Depósito de Desmontes deberán ser ejecutadas en el año 2019 (adjunta cronograma).

Actualmente de acuerdo con el Cronograma de Cierre Progresivo actualizado a la fecha del inicio del sancionador (3ra Modificación del Plan de Cierre de Minas), la ejecución de los trabajos para el cierre definitivo del depósito de desmontes Condestable se encuentran programados en el periodo 2021.

En consecuencia, resulta de aplicación el eximente de responsabilidad establecido en el literal d), numeral 1, del artículo 255° del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 06-2017-JUS (en adelante TUO de la LPAG), dado que CONDESTABLE ha procedido dentro del marco de una resolución vigente y aprobada por el Ministerio de Energía y Minas, que dispuso el cierre del componente con los trabajos solicitados vía mandato, recién en el 2019.

- c) Mantiene controles geotécnicos, topográficos y de mantenimiento que aseguran la estabilidad del depósito de desmonte, hecho que se acreditó con el escrito del 18 de agosto de 2017. Adjunta informe de monitoreo geotécnico.

En cuanto al control geotécnico, el control de hitos del año 2017 indica velocidades menores a 5 mm/día, por lo que se concluye que la operación se encuentra de normal a leve, sin señal de movimientos que afecten la estabilidad de los taludes.

Asimismo, cuenta con diferentes estudios de ingeniería y registros de la instrumentación instalada en el depósito de desmonte Condestable, según el siguiente cuadro:

Cuadro N°1.- Estudios Realizados

Nivel del Estudio	Título del Estudio	Autor	Año
Ingeniería Detalle	Cierre de la desmontera Condestable	SVS ingenieros SAC	2013
Informe geotécnico	Estudio de estabilidad de taludes de la desmontera condestable	Servicios de geología aplicada EIRL	2017
Informe de peligro sísmico	Actualizaciones del estudio de peligro sísmico para la unidad minera condestable	SRK	2015, 2017

Agrega que se han realizado los siguientes trabajos como avance de cierre progresivo y control de dicho componente (adjunta fotografías):

- Berma de seguridad al pie de talud.
- Mantenimiento del acceso al depósito para los trabajos de monitoreo y control.
- Instalación, mantenimiento de hitos topográficos.
- Control topográfico mensual.

- d) CONDESTABLE detalla las condiciones de sismicidad de la zona (aceleración y coeficiente sísmico) y plantea un análisis de estabilidad física según el cual los factores de seguridad estáticos y pseudo estáticos² para tres secciones son mayores a los mínimos aceptables

² Para un sismo de 150 años de periodo de retorno.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

(no adjunta planos de secciones analizadas ni resultados de los análisis de estabilidad física). Adjunta informe de peligro sísmico de agosto de 2017.

- e) El depósito de desmonte Condestable se encuentra emplazado en roca y cualquier movimiento del talud no afecta accesos, poblados, estructuras o instalaciones cercanas, por lo que el nivel de riesgo del depósito es muy bajo.

Descargos al Informe Final de Instrucción

- f) Dado que el “*Estudio de Estabilidad de Taludes de la Desmontera Condestable*” de mayo de 2017 acredita condiciones de estabilidad para el periodo de vida útil de la mina, la medida que pretende Osinergmin no resulta aplicable a la etapa actual, pues se sustenta en un análisis de estabilidad asociado al cierre definitivo.

En consecuencia, existe afectación al principio de Presunción de Licitud del numeral 9) del artículo 246° del TUO de la LPAG.

- g) La “*Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable*” de enero de 2013 utiliza factores de seguridad de 1.5 para condiciones estáticas y 1.0 para condiciones pseudo estáticas, los cuales corresponden a componentes en cierre y abandono con una proyección de estabilidad de 475 años (cierre final).
- h) La “*Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable*” elaborada de enero de 2013 desarrolla la metodología de equilibrio límite que corresponde a un análisis conservador y utilizó el modelo constitutivo Mohr – Coulomb, con herramientas, ensayos de laboratorio y estado del arte disponible al 2013. Si estos materiales son evaluados en las condiciones actuales aprovechando el desarrollo de la tecnología, es muy probable que las propiedades de resistencia sean más altas a las que se determinaron en el estudio del 2013.
- i) El mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM del 10 de julio de 2017 impone la implementación de medidas que no corresponden a una etapa operativa del componente, sino a una de cierre final, por lo que se afecta el Principio de Legalidad de la Constitución Política del Perú y el principio de Tipicidad.

4. ANALISIS

Por incumplir el mandato impuesto mediante Oficio N° 385-2017-OS-GSM del 10 de julio de 2017, relativo a acreditar ante el Osinergmin, la implementación de las recomendaciones para la estabilización del depósito de desmontes “Condestable”, contenidas en la “*Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable*” elaborado por la consultora SVS Ingenieros S.A.C. de fecha enero de 2013.

El Rubro 9 del Anexo 1 del Cuadro de Infracciones Generales tipifica como infracción: “*Incumplir (...) mandatos de carácter particular (...) dispuestas por Osinergmin*”.

Mediante Oficio N° 385-2017-OS-GSM notificado el 11 de julio de 2017 se impuso a CONDESTABLE el siguiente mandato (fojas 3 vuelta):

“Acreditar ante el Osinergmin la implementación de las recomendaciones para la estabilización del depósito de desmonte “Condestable”, contenidas en la “Ingeniería

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

de detalle del proyecto de cierre de la desmontera” elaborado por la consultora SVS Ingenieros S.A. de fecha enero de 2013. Plazo de cumplimiento: 60 días calendario”.

Vencido al 9 de septiembre de 2017 el plazo de 60 días calendario otorgado para el cumplimiento del mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM, CONDESTABLE no acreditó la implementación de las recomendaciones para la estabilización del depósito de desmonte “Condestable”; por el contrario, mediante carta del 22 de agosto de 2017, informó que las recomendaciones se ejecutarán en el año 2019, conforme a lo previsto en su Plan de Cierre de Minas.

Sobre la procedencia de eximente de responsabilidad.

De conformidad con el literal f), 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 los incumplimientos detectados fueron subsanados 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, los mandatos constituyen disposiciones exigibles al administrado con el objeto de que este realice determinadas acciones que tengan como finalidad garantizar la eficacia de la supervisión, por lo que son de obligatorio cumplimiento.

En el presente caso, CONDESTABLE no acreditó el cumplimiento del mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM; por el contrario, mediante carta del 22 de agosto de 2017, informó que las medidas objeto del mandato se ejecutarán en el año 2019, de acuerdo a lo previsto en su Plan de Cierre de Minas.

Conforme a lo anterior y acorde con lo previsto en el inciso d) 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.

Sin perjuicio de lo señalado, la eventual existencia de acciones correctivas realizadas con el fin de cumplir con la obligación incumplida, hasta la presentación de los descargos al inicio del procedimiento sancionador, podrá ser considerada 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

Con relación al descargo a), la carta presentada por CONDESTABLE el 22 de agosto de 2017 plantea los siguientes puntos controvertidos:

Sobre la necesidad de estabilizar el depósito de desmonte Condestable.

En cuanto a la necesidad de ejecutar las obras de estabilización del depósito de desmonte Condestable antes de lo previsto en el cronograma del cierre de mina, el

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

Informe GSM-156-2017 (fojas 4) que sustentó el Oficio de mandato N° 385-2017-OS-GSM, detalló:

“2.2 El depósito de desmonte “Condestable” cuenta con un estudio de estabilidad física incluido en el estudio de “Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable” elaborado por SVS Ingenieros S.A. en enero de 2013.

Los resultados de los análisis de estabilidad se muestran en el cuadro 8.1.6.c “Factores de Seguridad de la estabilidad del depósito actual” del referido estudio, donde se concluye que los factores de seguridad calculados para condiciones estáticas y pseudo-estáticas para la condición actual, no cumplen con los requerimientos mínimos admisibles, tanto para las condiciones estáticas como para las pseudo-estáticas.

2.3 Asimismo, en el cuadro 8.1.6.d “Factores de Seguridad de la estabilidad del depósito reconformado”, los valores calculados para la condición reconformada son mayores que los factores de seguridad mínimos recomendados; con lo que el depósito de desmonte “Condestable” será estable siempre y cuando sea reconformado a la geometría indicada en el estudio de estabilidad física.

2.4 Sin embargo, conforme a lo verificado durante la supervisión, el avance de los trabajos de reconformación de taludes, solo han sido ejecutados en la zona sur del depósito de desmonte, faltando la reconformación de los taludes de la zona este”.

De lo expuesto se tiene que la *“Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable”* elaborado por SVS Ingenieros S.A. en enero de 2013 (fojas 115 a 130), determinó la situación de inestabilidad física del depósito de desmonte Condestable, cuya corrección requería las obras de estabilización física dispuesta por Osinergmin mediante el mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM.

Cabe señalar que el artículo 400° del Reglamento de Seguridad y Salud Ocupacional en Minería, aprobado por Decreto Supremo N° 024-2016-EM (en adelante RSSO), establece que los residuos generados y/o producidos en la unidad minera como es el caso del desmonte, sea dispuesto en lugares diseñados que aseguren su estabilidad física, a fin de garantizar la seguridad y salud ocupacional de los trabajadores.

En consecuencia, CONDESTABLE se encuentra obligada a cumplir con lo dispuesto en el artículo 400° del RSSO y por tanto preservar la estabilidad física del depósito desmonte, con la finalidad de garantizar la seguridad en el desarrollo de las operaciones mineras.

En el presente caso, si bien la *“Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable”* de enero de 2013 fue elaborada con fines de cierre de minas, lo concreto es que el contenido de este estudio reveló una situación de inestabilidad física que requiere la ejecución de las acciones ordenadas por Osinergmin mediante el mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM, el cual no fue cumplido por CONDESTABLE.

Sobre el “Estudio de Estabilidad de Taludes de la Desmontera Condestable” de mayo de 2017

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

El “*Estudio de Estabilidad de Taludes de la Desmontera Condestable*” de mayo de 2017 (fojas 36 a 58 vuelta) concluye que los factores de seguridad, tanto para condiciones estáticas como pseudoestáticas son mayores que los mínimos recomendados.

Sin embargo, revisado el estudio presentado se observa que este contempla para el análisis de estabilidad un ángulo de talud 36°, mientras que el ángulo de talud verificado durante la supervisión del 23 al 27 de octubre de 2017 fue de 39° (fojas 132).

Asimismo, para el análisis pseudoestático se considera un factor de aceleración sísmica de 0.13g, el cual corresponde a un tiempo de retorno de 100 años, debiendo haber considerado como mínimo un periodo de retorno de 475 años para la aceleración sísmica.

En consecuencia, se advierte que el “*Estudio de Estabilidad de Taludes de la Desmontera Condestable*” de mayo de 2017 no refleja las condiciones actuales de operación del depósito de desmonte, por lo que correspondía a CONDESTABLE dar cumplimiento al mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM para lograr la estabilización física del componente.

Sobre el descargo b), conforme ha sido expuesto en el análisis del punto a), la “*Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable*” de enero de 2013 reveló una situación de inestabilidad física que requirió la ejecución de acciones inmediatas ordenadas por Osinergmin mediante el mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM, las cuales no vienen siendo cumplidas por CONDESTABLE.

Cabe señalar que conforme a los artículos 35° y 36° del RSFS, procede la imposición de mandatos dentro o fuera del procedimiento administrativo sancionador, cuando sea necesario para garantizar que el agente supervisado actúe en cumplimiento de sus deberes o para evitar que cometa o continúe la comisión de un ilícito administrativo sancionable.

En consecuencia, CONDESTABLE se encuentra obligada a preservar la estabilidad física de su depósito desmonte conforme al artículo 400° del RSSO y el hecho que la situación de inestabilidad del mismo estuviese prevista en el estudio para cierre de mina, no la exime del cumplimiento del mandato impuesto mediante el Oficio N° 385-2017-OS-GSM.

En cuanto a la aplicación del eximente de responsabilidad del literal d) del numeral 1) del artículo 255° del TUO de la LPAG³, se debe señalar que tratándose de la obligación de asegurar la estabilidad física del depósito de desmonte, conforme al artículo 400° del RSSO, la autoridad competente para la supervisión y fiscalización es Osinergmin; por lo que correspondía a CONDESTABLE dar cumplimiento a la orden obligatoria del Oficio N° 385-2017-OS-GSM. Asimismo, debido el carácter ejecutable de las medidas administrativas, conforme a lo dispuesto en el artículo 27.5 del RSFS, CONDESTABLE se encontraba obligada a cumplir con el mandato impuesto en el Oficio N° 385-2017-OS-GSM desde la fecha de su notificación.

³ **“Artículo 255.- Eximentes y atenuantes de responsabilidad por infracciones**
1.- Constituyen condiciones eximentes de la responsabilidad por infracciones las siguientes: (...)
d) La orden obligatoria de autoridad competente, expedida en ejercicio de sus funciones. (...)”

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

En consecuencia, la aprobación de un Plan de Cierre de Minas no faculta al titular minero a incumplir el mandato impuesto por Osinergmin referido a la *estabilización del depósito de desmonte "Condestable"* y mantener una situación de inestabilidad física con amenaza de un eventual deslizamiento.

En cuanto al descargo c), CONDESTABLE presentó las interpretaciones de los controles topográficos efectuados entre diciembre de 2016 a junio de 2017 (fojas 59 a 72), donde se muestra el resultado del monitoreo de los tres (3) hitos topográficos del depósito de desmonte Condestable.

Asimismo, adjuntó el Informe de Monitoreo Geotécnico para el periodo Enero-Diciembre de 2017 (fojas 151 a 194), según el cual el depósito de desmonte Condestable a la fecha cuenta con seis (6) hitos topográficos; sin embargo solo muestra el monitoreo de cuatro (4) de ellos para los periodos de enero a octubre de 2017, con una frecuencia mensual, en los cuales se *"indica velocidades menores a 5 mm/día, por lo que se concluye que la operación se encuentra de normal a leve, sin señal de movimientos que afecten la estabilidad de los taludes (...)"*, tal como lo señala el mismo titular en sus descargos; por lo que en las condiciones actuales del depósito de desmonte se presenta una aceleración, calificada por el titular como leve.

Sin perjuicio de lo señalado, se debe indicar que el monitoreo topográfico del depósito de desmonte Condestable constituye una herramienta para la verificación y control de los desplazamientos y asentamientos del componente. Este monitoreo no permite determinar cómo se comportará el depósito de desmontes si las condiciones de equilibrio cambiaran, por ejemplo durante un sismo, situación que debe ser simulada y verificada mediante un Estudio de Estabilidad Física, el mismo que deberá evaluar las condiciones reales del componente para que los resultados obtenidos puedan ser considerados confiables.

En cuanto a los estudios de ingeniería que se detallan en el Cuadro N° 1, se debe señalar que es la *"Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable"* elaborada por SVS Ingenieros S.A. en enero de 2013 (fojas 115 a 130), la que determinó la situación de inestabilidad física del depósito de desmonte Condestable y ha sido el sustento para el mandato contenido en el Oficio N° 385-2017-OS-GSM.

Asimismo, el *"Estudio de Estabilidad de Taludes de la Desmontera Condestable"* de mayo de 2017 (fojas 36 a 58 vuelta), no reflejaba las condiciones actuales de operación del depósito de desmonte, por lo que correspondía a CONDESTABLE dar cumplimiento el mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM para lograr la estabilización física del componente.

Finalmente, en cuanto al estudio de peligro sísmico, el mismo es objeto de análisis en el descargo d).

Con relación a los trabajos de avance de cierre y control que se detallan en los descargos se debe señalar que ante la inestabilidad física advertida en la *"Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable"*, correspondía a CONDESTABLE ejecutar las obras consideradas en el numeral 8.1.1.4 del citado estudio, de manera que la nueva configuración del depósito de desmonte asegure su estabilidad física.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

En el presente caso, los descargos de CONDESTABLE sólo acreditan la instalación de hitos topográficos (6) y su monitoreo (fojas 159), sin referencia alguna respecto de los canales de coronación, cortes de talud y enrocado al pie del depósito, que exige el estudio de ingeniería antes citado para la estabilización del depósito de desmonte.

Con relación al descargo d), CONDESTABLE plantea un análisis de estabilidad física según el cual los factores de seguridad estáticos y pseudo estáticos para tres secciones son mayores a los mínimos aceptables. Esta información corresponde a los resultados del estudio de estabilidad elaborado por Servicios de Geología Aplicada EIRL de mayo de 2017, el cual fue presentado a Osinergmin el 22 de agosto de 2017 mediante carta N° GAASSCMC052-2017.

Al respecto se debe indicar que este estudio no refleja las condiciones geométricas actuales del depósito de desmontes Condestable, puesto que, el referido estudio evalúa la condición de estabilidad del depósito de desmontes considerando un ángulo de talud de 36°, sin embargo el ángulo de talud verificado durante la supervisión del 23 al 27 de octubre de 2017 era de 39°, en tal sentido, los resultados obtenidos en el referido estudio de estabilidad no están basados en la configuración geométrica actual del depósito de desmontes Condestable.

En cuanto a la “Actualización del Estudio de Peligro Sísmico para la unidad minera Condestable”, de agosto de 2017 (fojas 196 a 230), se debe indicar que este estudio fue elaborado a solicitud de CONDESTABLE, y determinó el peligro sísmico proponiendo niveles de aceleraciones máximas del movimiento sísmico del terreno, así como aceleraciones espectrales para el sismo máximo creíble en base a métodos determinísticos y para un sismo base de operación para un periodo de retorno de 475 años.

Sobre el particular se debe indicar que para el tiempo de retorno base de 475 años el estudio indica que debe considerarse para un depósito de desmonte una aceleración máxima de 0.40g y que resulta razonable utilizar un coeficiente de $k = 0.18$ para los análisis pseudoestáticos.

Respecto del descargo e), la situación de que el depósito de desmonte Condestable esté emplazado sobre roca no exonera el cumplimiento del artículo 400° del RSSO, por lo que corresponde a CONDESTABLE efectuar las obras necesarias para recuperar la estabilidad física del citado componente.

Respecto del descargo f), se debe indicar que conforme al análisis del descargo a), el “*Estudio de Estabilidad de Taludes de la Desmontera Condestable*” de mayo de 2017 no refleja las condiciones actuales de operación del depósito de desmonte.

Debe quedar establecido que la situación actual de inestabilidad del depósito de desmontes “Condestable” solo puede ser corregida mediante la implementación de obras de estabilización y no mediante la sustitución de estudios, como pretende sustentar temerariamente CONDESTABLE, al invocar el “*Estudio de Estabilidad de Taludes de la Desmontera Condestable*” de mayo de 2017, el cual, como ha quedado establecido, no fue un estudio que recogió las condiciones actuales de operación del depósito de desmonte.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

En consecuencia, mantiene su vigencia la *“Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable”* elaborado por SVS Ingenieros S.A. en enero de 2013, (fojas 115 a 130), el cual determinó la inestabilidad física del depósito de desmonte Condestable, cuya corrección requiere las obras de estabilización física dispuestas por Osinergmin mediante el mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM.

Por tanto, no existe afectación al principio de Presunción de Licitud invocado por CONDESTABLE.

Con relación a los descargos g), h) e i), CONDESTABLE efectúa afirmaciones relativas a la *“Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable”* de enero de 2013, que cuestionan el contenido del mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM.

Al respecto, corresponde señalar que el mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM fue consentido por CONDESTABLE al no haberse interpuesto impugnación alguna dentro del plazo de ley, por lo que resulta improcedente cuestionar el contenido del mandato en el presente procedimiento.

Sin perjuicio de lo señalado, corresponde añadir lo siguiente:

- Respecto del descargo g), se debe señalar que la *“Guía ambiental para la estabilidad de taludes de depósitos de desechos sólidos de mina”* elaborada para el Ministerio de Energía y Minas, en agosto de 1997, u otras agencias como el Cuerpo de Ingenieros del Ejército de los Estados Unidos (USACE), Sociedad de Represas de los Estados Unidos (USSD) o la Oficina de Recuperación de los Estados Unidos (USBR), sugieren valores de factores de seguridad considerando diferentes métodos de cálculo y escenarios, que los consultores deben evaluar y adoptar para establecer los criterios de diseño o los parámetros geotécnicos para el diseño o la evaluación de la estabilidad física de cada componente.

En el presente caso, el numeral 8.1.6.6 de la *“Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable”*, de enero de 2013 (fojas 22 vuelta), utilizó factores de seguridad mínimos admisibles de 1.5 para condiciones estáticas y 1.0 para condiciones pseudo estáticas, siguiendo el criterio del Cuerpo de Ingenieros del Ejército de los Estados Unidos (USACE). Asimismo, en el numeral 8.1.3.3 se detalla la ejecución de un análisis de estabilidad de corto y largo plazo, considerando un periodo de retorno de 475 años para eventos sísmicos (fojas 9 vuelta).

Como consecuencia del análisis efectuado, el estudio concluyó (fojas 9): *“Las condiciones actuales del depósito muestran un depósito inestable para condiciones pseudoestáticas, (...)”*; razón por la cual se expidió el mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM para la estabilización del depósito de desmontes *“Condestable”*.

- En cuanto al descargo h), CONDESTABLE afirma que si los materiales fueran evaluados en las condiciones actuales aprovechando el desarrollo de la tecnología, sería *“muy probable”* que las propiedades de resistencia sean más altas a las que se determinaron en el estudio del 2013; sin embargo, no adjunta un estudio de estabilidad a condiciones actuales que contenga información que respalde su hipótesis.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

- Con relación al descargo i), se debe indicar que la *“Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable”* de enero de 2013, que sustenta el mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM señala expresamente como Conclusión N° 11 (fojas 9): *“Las condiciones actuales del depósito muestran un depósito inestable para condiciones pseudoestáticas, (...)”*.

En consecuencia, correspondía la expedición del mandato del Oficio N° 385-2017-OS-GSM para la estabilización del depósito de desmontes “Condestable”, por lo que no existe afectación a los principios de Legalidad y Tipicidad que invoca CONDESTABLE.

En consecuencia, se encuentra acreditado el incumplimiento imputado, el que resulta sancionable conforme al Rubro 9 del Anexo 1 del Cuadro de Infracciones Generales.

Uso de palabra

Con respecto a la solicitud de informe oral presentada con posterioridad a la notificación del informe final de instrucción, se debe señalar que el artículo IV numeral 1.2 del Título Preliminar del TUO de la LPAG establece que el principio de Debido Procedimiento garantiza el derecho de los administrados a exponer sus argumentos, a ofrecer y producir pruebas, a obtener una decisión motivada y fundada en derecho y a solicitar el uso de la palabra.

De acuerdo a lo anterior, la solicitud del uso de la palabra es un derecho del administrado, sin embargo, este debe analizarse en concordancia con la normativa especial existente, siendo que en el caso de los procedimientos sancionadores seguidos ante Osinergmin, el artículo 33° del RSFS, establece que se puede denegar el uso de la palabra de forma debidamente motivada.

Conforme a lo anterior, es una facultad de los órganos competentes de Osinergmin citar a las partes de un procedimiento sancionador a informe oral, pudiendo denegarse la audiencia de informe oral cuando se estime que los argumentos expuestos por el administrado y los medios probatorios contenidos en el expediente fueran suficientes para resolver.

En el presente caso, CONDESTABLE ha presentado descargos y medios probatorios mediante los escritos de fecha 12 de enero de 2018 (fojas 137 a 234) y 7 de septiembre de 2018 (fojas 243 a 248), asimismo, constan en el expediente los elementos de prueba suficientes, los mismos que han evaluados y considerados en el análisis de la presente resolución para efectos de emitir un pronunciamiento debidamente fundamentado, por consiguiente conforme a lo previsto en el artículo 33° del RSFS se considera que no corresponde dar trámite a la audiencia de informe oral solicitada.

5. DETERMINACION DE LA SANCIÓN

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.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

Asimismo, de acuerdo al Principio de Razonabilidad previsto en el numeral 3 del artículo 246° 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 con el literal c) del numeral 3.1 de la Resolución de Gerencia General N° 194-2015-OS/GG, en el presente caso corresponde asignar un valor de 100% para la probabilidad de detección y se consideran los siguientes criterios tal como sigue:

Incumplimiento de Mandato:

De acuerdo con lo señalado en el numeral 4, CONDESTABLE ha cometido una (1) infracción que se encuentra tipificada conforme al Rubro 9 del Anexo 1 del Cuadro de Infracciones Generales.

Gravedad del daño al interés público y/o bien jurídico protegido.

La infracción fue detectada en circunstancias distintas a accidentes o emergencias, por lo que en aplicación del literal a) del numeral 3.1 de la Resolución de Consejo Directivo N° 194-2015-OS/GG corresponde calificarla como una infracción ex - ante.

Repetición y/o continuidad 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.

Conforme a lo verificado, CONDESTABLE 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, CONDESTABLE acreditó la instalación de 6 hitos topográficos y su monitoreo (fojas 159). No obstante, se encuentra pendiente de ejecución, los canales de coronación, cortes de talud y enrocado al pie del depósito, que exige la *"Ingeniería de detalle del proyecto de cierre de la desmontera Condestable"* elaborado por SVS Ingenieros S.A. en enero de 2013.

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

Reconocimiento de la responsabilidad

Constituye un factor atenuante que rebaja la multa hasta un monto no menor de la mitad de su importe cuando se presenta por escrito el reconocimiento expreso hasta la fecha de presentación de descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

CONDESTABLE no ha presentado escrito de reconocimiento de responsabilidad de la infracción imputada, por lo que no resulta aplicable este factor atenuante.

Cálculo de la multa

Rubro	Infracciones ex ante
9	$\frac{(B + r) \times (1+A)}{P}$

Donde:

- B: Conforme al numeral 3.5 del anexo de la Resolución de Gerencia General N° 194-2015-OS/GG corresponde 197 UIT.
r: Del literal a) del numeral 3.1 corresponde el 1% del Valor de la Vida Estadística (VVE). 1% VVE = 9 UIT⁴.
P: Probabilidad de detección: 100%.
A: Reincidencia: No es reincidente
Acciones correctivas: Sí acreditó -5%

Reemplazando valores para el cálculo de la multa:

Infracción Rubro 9 = $(B + r) \times (1+A) / P = (197 \text{ UIT} + 9 \text{ UIT}) \times (1-0.05) / 100\%$.

Multa = 195.70 UIT.

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 mediante Resolución de Consejo Directivo N° 040-2017-OS-CD; y la Resolución de Consejo Directivo N° 035-2018-OS/CD.

SE RESUELVE:

Artículo 1°.- SANCIONAR a COMPAÑÍA MINERA CONDESTABLE S.A., con una multa ascendente a ciento noventa y cinco con setenta centésimas (195.70) Unidades Impositivas Tributarias (UIT), vigentes a la fecha de pago, por el incumplimiento del mandato impuesto mediante Oficio N° 385-2017-OS-GSM del 10 de julio de 2017.

Código de Pago de Infracción: 170020154401

Artículo 2°.- Disponer que el monto de la multa sea depositada a través de los canales de atención (Agencias y banca por internet) del Banco de Crédito del Perú, Interbank o Scotiabank a la cuenta "MULTAS PAS", y en el caso del BBVA Continental a la cuenta "OSINERGMIN MULTAS PAS", importes que deberán 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 número de la presente resolución y el Código de Pago de la Infracción; sin perjuicio de informar en forma documentada a Osinergmin de los pagos realizados.

⁴ El VVE es S/. 3 267 691 fuente Informe Técnico N° 044-2013-OS/OEE.
El VVE actualizado por IPC a agosto 2015 (fecha de cálculo para sustento de la Resolución de Gerencia General N° 194-2015-OS/GG) es de S/.3 605 472.71. El 1% VVE equivale a 9 UIT.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2372-2018**

Artículo 3°.- 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»

Edwin Quintanilla Acosta
Gerente de Supervisión Minera