**RESOLUCIÓN DE DIVISIÓN DE SUPERVISIÓN DE ELECTRICIDAD
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 846-2018**

Lima, 26 de marzo del 2018

Exp. N° 2017-112

VISTO:

El expediente SIGED N° 201400005294, referido al procedimiento administrativo sancionador iniciado a través del Oficio N° 3099-2017, a la empresa STATKRAFT PERÚ S.A. (en adelante, STATKRAFT), identificada con R.U.C. N° 20269180731.

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

- 1.1. A través del Informe de Instrucción N° DSE-FGT-105, del 19 de diciembre de 2017, se determinó dar inicio a un procedimiento administrativo sancionador a STATKRAFT, por presuntamente incumplir las normas vigentes sobre la implementación y ejecución del Fondo de Inclusión Social Energético – FISE, correspondiente al primer semestre de 2014.
- 1.2. El referido informe determinó el inicio del procedimiento administrativo sancionador por la siguiente infracción: STATKRAFT no cumplió con facturar el monto correcto del recargo FISE a sus usuarios libres, en 3 oportunidades, durante los meses de enero y febrero del año 2014.
- 1.3. Mediante el Oficio N° 3099-2017, notificado el 21 de diciembre de 2017, se inició un procedimiento administrativo sancionador a STATKRAFT por la infracción descrita en el numeral precedente.
- 1.4. Mediante la Carta N° SKP/GC-021-2018, recibida el 5 de enero de 2018, STATKRAFT presentó sus descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador, manifestando lo siguiente:

a) Usuario Libre CL1000 (Municipalidad Distrital de Cochas) - enero 2014

- La diferencia encontrada en el recargo FISE facturado al usuario libre CL1000, se debió a un error material en el empleo de un menor factor FOSE, lo que originó que el monto facturado fuera menor al correctamente calculado, tal como lo menciona el Informe de Instrucción.
- Habiéndose identificado el error, procedió a emitir la Factura N° F001-00001404, e informar el depósito a la cuenta Cofide Fideicomiso FISE, Cuenta Recaudadora N° 00110661610100051677.
- Mediante Carta N° STATKRAFT-0340-2017, expresó su reconocimiento de la responsabilidad por el hecho imputado, solicitando acogerse a la condición atenuante por la multa que deberá pagar.

b) Usuario Libre CL0059 (Compañía Minera Milpo - febrero 2014)

- La diferencia encontrada en el recargo FISE facturado al usuario libre CL0059 (hoy Milpo Andina Perú S.A.C., con código CL0625), corresponde a lo indicado en el Informe de Instrucción.
- Acepta que facturó un monto menor del recargo FISE, debido a un error involuntario en el volumen de energía considerado en el cálculo el recargo FISE. En lugar de emplear la energía facturada (como lo establece la norma), empleó la energía medida en el punto de suministro.
- A fin de regularizar el error cometido, procedió a emitir la Factura N° F001-00002949 por el valor de S/ 359.95 (26 095.80 – 25 735.85).
- En los próximos días presentaría la constancia de depósito a la cuenta recaudadora, así como el Formato FISE-01 corregido.
- Reconoció la responsabilidad por el hecho imputado, solicitando acogerse a la condición atenuante por la multa que deberá pagar.

c) Usuario Libre CL0427 (Compañía Minera Condestable) - febrero 2014

- La diferencia encontrada en el recargo FISE facturado al usuario libre CL0427, se debe a una confusión entre el Formato FISE-01 reportado, y los documentos contables remitidos en el proceso de supervisión.
- Inicialmente, en el Formato FISE-01, se reportó que el monto facturado a la Compañía Minera Condestable fue de S/ 30 156.10 (Treinta mil ciento cincuenta y seis y 10/100 Soles).
- Dicho monto formó parte de los S/ 428 315,32 transferidos a la cuenta recaudadora designada en su oportunidad (cuenta Cofide Fideicomiso FISE Cta. Recaudadora N° 00110661610100051677).
- En la Factura N° 003-004897 (enviada en el proceso de supervisión), se aprecia un recargo FISE facturado de S/ 27 592.08 (veintisiete mil quinientos noventa y dos y 08/100 Soles), el cual fue tomado en cuenta para compararlo con el monto calculado por la supervisión.
- Los S/ 30 156.10 transferidos a la cuenta recaudadora provinieron de la Factura N° 003-004853 (la cual adjunta a sus descargos), la cual fue anulada en conjunto con todos los otros documentos contables emitidos al usuario libre CL0427, por el consumo del mes de febrero 2014.
- Dicha anulación se debió a una modificación del volumen de potencia considerado en la facturación del peaje de transmisión principal. Por tal motivo, se emitieron las Facturas N° 003-004898, N° 003-004895 y N° 003-004897, las mismas que se informaron en el proceso de supervisión.
- Los S/ 27 592.08 facturados, fueron correctamente calculados, pues cumplen el procedimiento señalado en la normativa referida al FISE. No así

los S/ 30 156.10, pues aun cuando este monto fue transferido en su totalidad, provino de una facturación inicial calculada incorrectamente y, por un error material, reportado en el Formato FISE-01 (empleado en el proceso de supervisión).

- Por tal motivo, adjuntando el Formato FISE-01 corregido a sus descargos, solicita el levantamiento de esta observación, y agregó: “i) el cálculo de la supervisión coincide con el monto inicialmente facturado y pagado por STATKRAFT (no habría diferencia en la determinación del recargo FISE), y ii) el monto finalmente facturado por STATKRAFT (S/ 27 592.08) sigue lo establecido en la normativa referida al FISE (...)”.
- De conformidad con el Principio del Debido Procedimiento establecido en el numeral 1.2 del Título IV del Texto Único Ordenado de la Ley de Procedimiento Administrativo General, así como con lo señalado en artículo 33 del Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de las Actividades Energéticas y Mineras a cargo de Osinergmin, aprobado por la Resolución N° 040-2017-OS/CD, solicita se le conceda el uso de la palabra a fin de exponer oralmente sus argumentos referidos al tercer incumplimiento.

1.5. Mediante el Oficio N° 30-2018-DSE/CT, notificado el 6 de marzo de 2018, Osinergmin remitió a STATKRAFT el Informe Final de Instrucción N° 28-2018-DSE, otorgándole un plazo de cinco (05) días hábiles a fin de que formule sus descargos.

1.6. A través del Memorándum N° DSE-CT-81-2018, del 16 de marzo de 2018, el Jefe de Fiscalización de Generación y Transmisión Eléctrica remitió el presente expediente al Gerente de Supervisión de Electricidad para la emisión de la resolución correspondiente.

2. CUESTIÓN PREVIA

De conformidad con lo establecido en el literal a) del artículo 39 del Reglamento de Organización y Funciones de Osinergmin, aprobado mediante Decreto Supremo N° 010-2016-PCM¹, corresponde a la División de Supervisión de Electricidad supervisar el cumplimiento de la normativa sectorial por parte de los agentes que operan las actividades de generación y transmisión de electricidad.

Asimismo, de acuerdo con lo establecido en el artículo 1 de la Resolución de Consejo Directivo N° 218-2016-OS/CD, y a su Disposición Complementaria Derogatoria, que dejó sin efecto el artículo 2 de la Resolución de Consejo Directivo N° 133-2016-OS/CD, el Gerente de Supervisión de Electricidad actúa como órgano sancionador en los procedimientos sancionadores iniciados a los agentes que operan las actividades antes señaladas, correspondiéndole, por tanto, emitir pronunciamiento en el presente caso.

¹ Publicado en el Diario Oficial “El Peruano” el 12 de febrero de 2016.

3. CUESTIONES EN EVALUACIÓN

- 3.1. Respecto a las obligaciones contenidas en la normativa vigente.
- 3.2. Respecto a no haber cumplido con facturar el monto correcto del recargo FISE a sus usuarios libres, en 3 oportunidades, durante los meses de enero y febrero del año 2014.
- 3.3. En relación a la solicitud de uso de la palabra presentada por STATKRAFT.
- 3.4. Respecto a la graduación de la sanción.

4. ANÁLISIS

4.1. Respecto a las obligaciones contenidas en la normativa vigente

La Ley N° 29852, Ley que crea el Sistema de Seguridad Energética en Hidrocarburos y el Fondo de Inclusión Social Energético (en adelante, Ley FISE), dispuso la creación del FISE como un sistema de compensación energética, que permita brindar seguridad al sistema, así como de un esquema de compensación social y mecanismos de acceso universal a la energía. En lo que se refiere a los recursos que financian el FISE, el artículo 4 del referido dispositivo legal precisa, entre otros, que el FISE se financiará con el recargo en la facturación mensual para los usuarios libres de electricidad de los sistemas interconectados, a través de un cargo equivalente en energía aplicable a las tarifas de transmisión eléctrica.

Asimismo, el Decreto Supremo N° 021-2012-EM, aprobó el Reglamento de la Ley N° 29852, con el objeto de establecer disposiciones reglamentarias necesarias para la adecuada aplicación de la Ley, siendo que, a través del numeral 7.1 del artículo 7 del referido reglamento, se establece que la aplicación del recargo FISE en la facturación mensual para usuarios libres de electricidad será igual a:

$$rc = (G+T+D)*(F-1)/E$$

donde:

rc = recargo unitario expresado en ctm S/kWh

G = Facturación por compra de potencia y energía a precios libres

T = Facturación por peajes de transmisión regulados por OSINERGMIN.

D = Facturación por la tarifa de distribución regulados por OSINERGMIN.

E = Energía facturada al Usuario Libre.

F = Factor de Recargo del Fondo de Compensación Social Eléctrica aprobado por Osinergmin.

Finalmente, la Resolución de Consejo Directivo N° 014-2013-OS/CD², aprobó la Tipificación y Escala de Multas correspondiente a las infracciones referidas al incumplimiento de las normas aplicables para la implementación, ejecución y operatividad del FISE aplicable al descuento en la compra del balón de gas, incorporándose como Anexo N° 19 a la Escala de Multas y Sanciones de Electricidad.

² Publicada en el diario oficial "El Peruano" el 7 de marzo de 2013.

4.2 En relación a no haber cumplido con facturar el monto correcto del recargo FISE a sus usuarios libres, en 3 oportunidades, durante los meses de enero y febrero del año 2014

Es pertinente reiterar que el numeral 1 del artículo 7 del Decreto Supremo N° 021-2012-EM, establece la metodología y las variables utilizadas en la determinación de la tarifa o recargo unitario FISE, para aplicación de la empresa suministradora en la facturación del usuario libre.

De acuerdo con lo verificado en el Informe de Instrucción N° DSE-FGT-105, STATKRAFT habría facturado a sus usuarios libres, en 3 oportunidades, durante los meses de enero y febrero del año 2014, un monto de recargo FISE menor al calculado por la supervisión, según el siguiente detalle:

Código usuario Libre	Usuario Libre	Mes de consumo	Monto facturado por SKP (S/.)	Monto calculado por la supervisión (S/.)	Diferencias
CL1000	Municipalidad Distrital de Cochabamba	Ene-14	157,11	163,68	6,57
CL0059	Compañía Minera Milpo S.A.A.	Feb-14	25 735,85	26 089,22	353,37
CL0427	Compañía Minera Condestable S.A.	Feb-14	27 592,08	30 144,88	2 552,80
					2 912,74

Del cuadro anterior se puede apreciar que la presente imputación tiene 3 extremos, correspondiendo el siguiente análisis individual de ellos:

a. Usuario Libre CL1000 (Municipalidad Distrital de Cochabamba) - enero 2014

En sus descargos, STATKRAFT adjuntó la Carta N° STATKRAFT-0340-2017, de fecha 23 de mayo de 2017, adjuntando el Formato FISE-01 por el recálculo correspondiente al mes de enero del año 2014, y el comprobante de pago a la cuenta Cofide Fideicomiso FISE por el monto ascendente a S/ 429 895.42, de fecha 11 de abril de 2017, el cual incluye los S/ 6.57 omitidos.

Se puede verificar que STATKRAFT realizó la refacturación del recargo FISE de su usuario libre Municipalidad Distrital de Cochabamba (CL1000) antes del inicio del procedimiento administrativo sancionador, constituyendo una causal eximente de responsabilidad, de acuerdo con lo dispuesto en el numeral 15.1 del artículo 15 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 concordancia con lo dispuesto en el literal f) del artículo 236-A de la Ley del Procedimiento Administrativo General, modificado por el Decreto Legislativo N° 1272.

Por lo tanto, conforme al análisis realizado corresponde determinar el archivo de este extremo de la imputación.

b. Usuario Libre CL0059 (Compañía Minera Milpo - febrero 2014)

En sus descargos, STATKRAFT acepta que facturó un monto menor del recargo FISE, según manifiesta, debido a un error involuntario en el volumen de energía considerado en el cálculo el recargo FISE. En lugar de emplear la energía facturada (como lo establece la norma) empleó la energía medida en el punto de suministro.

Debido a lo anterior, STATKRAFT presentó la Factura N° F001-00002949, emitida el 4 de enero de 2018, por el valor de S/ 359.95 (26 095.80 – 25 735.85). Dicho valor es concordante con el monto omitido materia de este extremo imputado.

En sus descargos, STATKRAFT reconoce su responsabilidad en forma expresa con respecto a la comisión de la infracción imputada, solicitando la aplicación de la condición atenuante, la misma que será evaluada al momento de la graduación de la sanción.

Por consiguiente, se ha verificado que STATKRAFT facturó a su usuario libre CL0059 (Compañía Minera Milpo) en el mes de febrero del año 2014, un monto de recargo FISE menor al calculado por la supervisión, incumpliendo el numeral 7.1 del artículo 7 del Decreto Supremo N° 021-2012-EM, que aprueba el Reglamento de la Ley N° 29852, y que STATKRAFT recién habría subsanado este incumplimiento luego de haberse iniciado el presente procedimiento administrativo sancionador.

c. Usuario Libre CL0427 (Compañía Minera Condestable) - febrero 2014

En sus descargos, STATKRAFT manifestó que la diferencia encontrada en el recargo FISE facturado al usuario libre CL0427, se debe a una confusión entre el Formato FISE-01 reportado, y los documentos contables remitidos en el proceso de supervisión.

Asimismo, refiere que en el Formato FISE-01 se reportó que el monto facturado a la Compañía Minera Condestable fue de S/ 30 156.10 (treinta mil ciento cincuenta y seis y 10/100 Soles), monto que fue anulado en conjunto con todos los otros documentos contables emitidos al usuario libre CL0427.

STATKRAFT adjuntó: i) la Factura N° 003-004897, emitida el 7 de abril de 2014, por el valor de S/ 27 592.08; ii) el Formato FISE-01 correspondiente a la recaudación de marzo del año 2014 (consumo de febrero del año 2014), en la cual se aprecia el monto recaudado de S/ 27 592.08 para el Usuario Libre CL0427; iii) la factura anulada N° 003-004852, emitida el 10 de marzo de 2014, por el valor de S/ 389 597.83, cuyos conceptos son el cargo por Exceso Energía Reactiva y los Peajes; iv) la factura anulada N° 003-004853, emitida el 10 de marzo de 2014, por el valor de S/ 30 156.10, cuyo concepto es el aporte FISE.

Por lo tanto, habiéndose determinado que STATKRAFT cumplió con su obligación de facturar el monto correcto del recargo FISE al usuario libre CL0427, Compañía Minera Condestable (S/ 27 592.08) en el mes de febrero del año 2014, corresponde determinar el archivo de este extremo de la imputación.

4.3 En relación a la solicitud de uso de la palabra presentada por STATKRAFT

En sus descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador, STATKRAFT solicitó el uso de la palabra a fin de exponer sus argumentos con relación al tercer incumplimiento (no cumplir con facturar el monto correcto del recargo FISE a su Usuario Libre CL0427); sin embargo, considerando que de las pruebas presentadas se ha determinado que STATKRAFT cumplió con su obligación de facturar el monto correcto del recargo FISE al usuario libre CL0427

en el mes de febrero de 2014, procediéndose a su archivo en ese extremo, carece de objeto otorgar el uso de la palabra solicitado.

4.4 Respecto a la graduación de la sanción

De conformidad con el ítem a) del numeral II.5 del Anexo N° 19 de la Escala de Multas y Sanciones de la Gerencia de Fiscalización Eléctrica (hoy denominada División de Supervisión de Electricidad), aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 014-2013-OS/CD, la sanción por no facturar o determinar incorrectamente el recargo al usuario libre se determina bajo la siguiente expresión:

$$\text{Multa}_{GF} = (0.52 + M \times 0,000001) \times N$$

Donde:

M : Importe omitido en la facturación a los usuarios libres.
N : Número de incumplimientos en el semestre.

Para el caso de STATKRAFT, los datos a utilizar en el cálculo son:

M = 353.37 Soles

N = 1 incumplimiento

Multa_{GF} = $(0.52 + 353.37 \times 0,000001) \times 1 = 0.520$ UIT

Por lo tanto, de acuerdo con lo previsto en la norma anteriormente mencionada, corresponde sancionar a STATKRAFT con una multa ascendente a 0.52 Unidades Impositivas Tributarias.

No obstante, en el presente caso, STATKRAFT ha reconocido expresamente y por escrito su responsabilidad hasta la fecha de presentación de descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador.

En ese sentido, de acuerdo con lo establecido en el literal g.1.1) del numeral 25.1 del artículo 25 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, corresponde reducir el importe de la multa en un 50%, por lo que la multa a imponer a STATKRAFT en este extremo asciende a 0.26 Unidades Impositivas Tributarias.

De conformidad con lo establecido en el inciso b) del artículo 9 de la Ley N° 26734, Ley de Osinergmin, el inciso a) del artículo 39 del Reglamento de Organización y Funciones de Osinergmin, aprobado mediante Decreto Supremo N° 010-2016-PCM, el artículo 1 de la Resolución de Consejo Directivo N° 218-2016-OS/CD, la Ley N° 27699, lo establecido por el Capítulo III del Título IV del Texto Único Ordenado de la Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 006-2017-JUS y las disposiciones legales que anteceden;

SE RESUELVE:

Artículo 1.- SANCIONAR a la empresa STATKRAFT PERÚ S.A. con una multa ascendente a 0.26 Unidades Impositivas Tributarias, vigentes a la fecha de pago, por no haber cumplido con facturar el monto correcto del recargo FISE a su Usuario Libre CL0059 (Compañía Minera Milpo) en el mes de febrero del año 2014, por lo que ha incumplido el numeral 7.1 del artículo 7 del Decreto Supremo N° 021-2012-EM, lo que constituye infracción de acuerdo con lo previsto en el inciso II.5 del Anexo N° 19 de la Escala de Multas y Sanciones de Electricidad, aprobada por Resolución de Consejo Directivo N° 014-2013-OS/CD.

Código de Infracción: 1400005294-01

Artículo 2.- DISPONER que el monto de la multa sea depositado en la cuenta recaudadora N° 193-1510302-0-75 del Banco de Crédito del Perú o en la cuenta recaudadora del Scotiabank Perú S.A.A., importes 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 indicarse al momento de la cancelación al banco el número de la presente Resolución y los códigos de infracción, sin perjuicio de informar en forma documentada a Osinergmin del pago realizado.

«image:osifirma»

Leonidas Sayas Poma
Gerente de Supervisión de Electricidad