RESOLUCION DE CONSEJO DIRECTIVO

Nº 009-2005-CD-OSITRAN

Lima, 17 de febrero de 2005.

MATERIA RECURSO DE RECONSIDERACIÓN A LA RESOLUCIÓN Nº 052-2004-CD-OSITRAN

ENTIDAD PRESTADORA : ASOCIACIÓN DE EMPRESAS DE TRANSPORTE AEREO INTERNACIONAL (AETAI)

SECTOR : EXPLOTACIÓN DE LA INFRAESTRUCTURA AEROPORTUARIA DE USO PUBLICO.

VISTOS:

El Recurso de Reconsideración presentado por la Asociación de Empresas de Transporte Aéreo Internacional (en adelante, AETAI), mediante Comunicación AETAI-05/001, contra la Resolución de Consejo Directivo Nº 052-2004-CD-OSITRAN; el Informe Nº 005-05-GRE-GAL-OSITRAN, elaborado por las Gerencias de Regulación y de Asesoría Legal del OSITRAN;

CONSIDERANDO:

Que, el Literal a) del Artículo 5º de la Ley Nº 26917 – Ley de Supervisión de la Inversión Privada en Infraestructura de Transporte de Uso Público, establece que es objetivo de OSITRAN el velar por el cabal cumplimiento de las obligaciones derivadas de los contratos de concesión vinculados a la infraestructura pública nacional de transporte;

Que el Numeral ii, del Literal b) del Numeral 7.1 de la precitada ley señala que en el caso que exista un contrato de concesión con el Estado, OSITRAN debe velar por el cumplimiento de las cláusulas tarifarias y de reajuste tarifario que éste contiene, en ejercicio de su función de operar el sistema tarifario de la infraestructura bajo su ámbito;

Que, con fecha 29 de octubre de 2004, la Gerencia de Regulación emitió el Informe Nº 062-2004-CD-OSITRAN, proponiendo la fijación del nuevo nivel máximo del cargo por almacenamiento y abastecimiento de combustible en el Aeropuerto Internacional “Jorge Chávez” (AIJCH); en US \$0.0968 por galón, a partir del primero de enero del año 2005. En dicho informe se propuso como metodología para reajustar el nivel máximo del cargo de almacenamiento, el uso del Índice General de Precios al Consumidor de los Estados Unidos de Norteamérica. Dicha actualización debía ser realizada durante el período que va desde el 14 de febrero de 2001 hasta el 31 de diciembre de 2004;

Que, con fecha 04 de noviembre de 2004, OSITRAN aprobó la Resolución Nº 052-2004-CD-SITRAN, la misma que se publicó en el diario oficial “El Peruano” con fecha 17 de noviembre de 2004. En dicha resolución se fija el nuevo nivel máximo del cargo por

almacenamiento y abastecimiento de combustible en el AIJCH en US \$ 0.0968 (NUEVE CON 68/100 CENTAVOS DE DOLAR AMERICANO) por galón, (sin incluir los tributos de ley aplicables al servicio), a partir del primero de enero del año 2005, para el período 2005-2007;

Que, con fecha 06 de enero de 2005, mediante comunicación AETAI-05/001, el gremio de empresas de transporte aéreo internacional interpone un recurso de reconsideración contra la Resolución N° 052-2004-CD-OSITRAN, sustentando su impugnación en fundamentos de hecho y derecho;

Que, en cuanto a los fundamentos de derecho, la comunicación de AETAI señala que su recurso de reconsideración se fundamenta en los artículos 206°, 207° y 208° de la Ley del Procedimiento Administrativo General (LPAG) y en los principios del Procedimiento Administrativo, contenidos en el artículo IV de su Título Preliminar; en especial, el principio de razonabilidad, de imparcialidad y de predictibilidad;

Que, la Planta de Almacenamiento y Abastecimiento, y red de hidrantes necesarios para la provisión de combustible en el AIJCH, constituyen Facilidades Esenciales aeroportuarias, de conformidad con lo establecido en el Anexo N° 2 del Reglamento Marco de Acceso a la infraestructura de Transportes (REMA);

Que, la naturaleza de la fijación aprobada en virtud a Resolución N° 052-2004-CD-OSITRAN, corresponde a la del nivel máximo de un cargo de acceso, pues se trata de una contraprestación que se pagará por la utilización de las Facilidades Esenciales aeroportuarias constituidas por la Planta de Almacenamiento y Abastecimiento, y red de hidrantes necesarios para la provisión de combustible en el AIJCH;

Que, quienes pagan dicho cargo de acceso, son los comercializadores de combustible en el AIJCH, que son aquellos usuarios intermedios que requieren la utilización de la Planta de Almacenamiento y Abastecimiento, y red de hidrantes del AIJCH, para prestar el servicio de provisión de combustible a las aerolíneas que operan en dicho aeropuerto;

Que, las aerolíneas reciben el servicio de provisión de combustible en el AIJCH, por parte de las empresas comercializadoras de este elemento, por lo que pagan a dichas empresas el precio correspondiente; siendo que aquello que pagan las aerolíneas a las empresas comercializadoras de combustible, no es el cargo de acceso por una utilización de Facilidades Esenciales, que ha sido materia de ajuste mediante la Resolución N° 052-2004-CD-OSITRAN, sino un precio por la prestación de un servicio;

Que, considerando los requisitos concurrentes que son necesarios para la interposición válida del recurso de reconsideración, de acuerdo a lo establecido en el Artículo 207° y 208° de la LPAG, se debe considerar que AETAI presentó su escrito con fecha 06 de enero de 2004, por lo que presentó su escrito fuera del plazo previsto, en consecuencia no cumplió el requisito contemplado en el artículo 207° de la LPAG;

Que, aún en el caso que AETAI hubiera presentado su escrito dentro del plazo previsto en la LPAG, no podría ser considerada como sujeto legitimado para interponer recurso de reconsideración en contra de la Resolución N° 052-2004-CD-OSITRAN; puesto que el nivel máximo del cargo de acceso aprobado por OSITRAN, es de aplicación a LAP y su Operador, así como a los comercializadores de combustible, pero no es exigible a las aerolíneas;

Que, en consecuencia, es necesario declarar improcedente el recurso de reconsideración interpuesto por AETAI por extemporáneo y por carecer de legitimidad para impugnar la referida resolución de Consejo Directivo en vía de reconsideración;

Que, sin perjuicio de lo anterior, AETAI ha ejercido el derecho de petición administrativa que les confiere el Artículo 106° de la LPAG, por lo que los fundamentos de su petición han sido evaluados y respondidos por las Gerencias de Regulación y de Asesoría Legal, mediante el Informe N° N° 005-05-GRE-GAL-OSITRAN, en el plazo legal a que se refiere el Artículo 142° de la LPAG;

POR LO EXPUESTO: En aplicación de las funciones previstas en el Literal f) del Numeral 3.1 de la Ley N° 27332, Ley Marco de los Organismos Reguladores de la Inversión Privada en los Servicios Públicos, y de lo dispuesto en el Artículo 106°, 207° y 208° de la Ley del Procedimiento Administrativo General; y, estando a lo acordado por el Consejo Directivo en su sesión del 14 de febrero de 2004;

SE RESUELVE:

Artículo 1°.- Declarar improcedente el Recurso de Reconsideración presentado por la Asociación de Empresas de Transporte Aéreo Internacional, por extemporáneo y dado que dicha asociación carece de legitimidad para impugnar la Resolución N° 052-2004-CD-OSITRAN en vía de reconsideración.

Artículo 2°.- Notificar el Informe N° 005-05-GRE-GAL-OSITRAN a la Asociación de Empresas de Transporte Aéreo Internacional.

Regístrese, comuníquese y publíquese

ALEJANDRO CHANG CHIANG
Presidente