



# Resolución Directoral

N° 8506-2018-PRODUCE/DS-PA

Lima 05 de Diciembre del 2018

**VISTO:** el expediente administrativo sancionador N° 1069-2016-PRODUCE/DGS, que contiene: la Resolución Directoral N° 728-2017-PRODUCE/DS-PA, la Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 729-2017-PRODUCE/CONAS, el Escrito de Registro N° 00090618-2018, el Informe Legal N° 09718-2018-PRODUCE/DS-PA-jchb-cmantilla, de fecha 29 de noviembre de 2018; y,

**CONSIDERANDO:**

Que, mediante el escrito de Registro N° 00090618-2018, de fecha 21 de setiembre de 2018, la empresa **CORPORACION PESQUERA INCA S.A.C.** (en adelante, la administrada) solicitó que, en aplicación del Principio de Retroactividad Benigna como excepción al Principio de Irretroactividad estipulado en numeral 5) del artículo 246° del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por el Decreto Supremo N° 006-2017-JUS (en adelante, TUO de la LPAG), se recalculase la sanción impuesta en el Procedimiento Administrativo Sancionador contenido en el Expediente N° 1069-2016-PRODUCE/DGS;

Que, en ese contexto, luego de iniciado el Procedimiento Administrativo Sancionador y respetar el derecho al Debido Procedimiento de la administrada, se emitió la Resolución Directoral N° 728-2017-PRODUCE/DS-PA, de fecha 17 de febrero de 2017, sancionándose a la administrada en su calidad de titular de la embarcación pesquera **MATTY** con matrícula **CO-20286-PM** (en adelante **E/P MATTY**), con una **MULTA** ascendente a **25.82 UIT** y **DECOMISO** de **129.082 t.** del recurso hidrobiológico anchoveta, teniéndose por cumplida la sanción de **DECOMISO**, por haber incurrido en la comisión de la infracción tipificada en el numeral 6) del artículo 134° del Reglamento de la Ley General de Pesca, aprobado por el Decreto Supremo N° 012-2001-PE y modificado por el Decreto Supremo N° 009-2013-PRODUCE, al haber extraído recursos hidrobiológicos anchoveta en tallas menores a las establecidas, el día 17 de enero de 2016;



Que, mediante el escrito de Registro N° 00005886-2016-1 de fecha 3 de mayo de 2017, la administrada impugnó la Resolución Directoral N° 728-2017-PRODUCE/DS-PA de fecha 17 de febrero de 2017;

Que, no obstante, mediante el artículo 1° de la Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 729-2017-PRODUCE/CONAS, de fecha 29 de septiembre de 2017, se declaró **INFUNDADO** el recurso de apelación interpuesto contra la Resolución Directoral N° 728-2017-PRODUCE/DS-PA, de fecha 17 de febrero de 2017. En consecuencia, se **CONFIRMÓ** las sanciones impuestas en todos sus extremos, quedando agotada la vía administrativa;

Que, conforme obra de los actuados en el presente expediente administrativo, se advierte que la Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 729-2017-PRODUCE/CONAS, fue impugnada por medio del Proceso Contencioso Administrativo ante el Décimo Primer Juzgado Permanente en lo Contencioso Administrativo de Lima (Exp. 00034-2018-0-1801-JR-CA-11), conforme al artículo 148° de la Constitución Política del Perú de 1993 y el artículo 1° del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27584, Ley que Regula el Proceso Contencioso Administrativo, aprobado por el Decreto Supremo N° 013-2008-JUS. Por tanto, la sanción impuesta mediante la Resolución Directoral N° 728-2017-PRODUCE/DS-PA, no ha quedado firme; toda vez que, dicha causa ha sido avocada al Órgano Jurisdiccional;

Que, sobre el particular, cabe acotar que la Dirección de Sanciones – PA ha motivado precedentemente sus resoluciones administrativas en razón a que, la aplicación de la Retroactividad Benigna no resulta posible en los procedimientos cuyos actos administrativos sean cuestionados en la vía judicial, pues la competencia de la función jurisdiccional es confiada única y exclusivamente al Poder Judicial;

Que, no obstante, mediante Informe Legal N° 00010-2018-PRODUCE/DS-PA-Icortez, de fecha 31 de octubre de 2018, se ha arribado a la conclusión de que la aplicación del Principio de Retroactividad Benigna como excepción al Principio de Irretroactividad estipulado en numeral 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG, se puede realizar en cualquier instancia administrativa o incluso en etapa judicial, para lo cual se han sustentado las razones de hecho y el sustento jurídico que justifica el mismo;

Que, a mayor abundamiento, resulta conveniente citar a BUENO ARMIGO<sup>1</sup>, quien respecto al *momentum* de la aplicación de la retroactividad benigna ha señalado que:

“(…) la retroactividad *in bonus* «no tiene su límite en el momento en que se dicta la resolución sancionadora, ya que esa aplicación retroactiva ha de realizarse aun cuando se haya pronunciado la sanción mientras que ésta no se haya ejecutado, **e incluso cuando el procedimiento sancionador se encuentre en fase de impugnación jurisdiccional**» [STSJ de Madrid, de 30 de enero de 2002 (Ar. 3959)]. Aún más, se afirma que la **retroactividad de la norma sancionadora más favorable constituye un principio de**



<sup>1</sup> Antonio Bueno Armijo, Lucía Alarcón Sotomayor, Manuel Izquierdo Carrasco y Manuel Rebollo Puig, “Derecho Administrativo Sancionador”, Editorial Lex Nova, Primera Edición 2010, Valladolid – España, p. 215 y 216.



# Resolución Directoral

N° 8506-2018-PRODUCE/DS-PA

Lima 05 de Diciembre del 2018

**aplicación imperativa y de orden público (...).** (El énfasis es nuestro);

Que, aunado a ello, corresponde aseverar que, en las decisiones adoptadas por la Administración debe primar la mejor satisfacción del interés público<sup>2</sup>. Al respecto, el Tribunal Constitucional Peruano ha señalado a partir del fundamento 10 de su Sentencia contenida en el Expediente N° 0090-2004-AA/TC, que el interés público es:

*"[...] concepto jurídico indeterminado de contenido y extensión", sin embargo, tiene que ver con todo aquello que beneficia a la comunidad en general. Su satisfacción constituye uno de los fines del Estado y justifica la organización administrativa<sup>3</sup>. Por otro lado, señala que "el interés público, como concepto indeterminado, se construye sobre la base de la motivación de las decisiones, como requisito sine qua non de la potestad discrecional de la Administración, quedando excluida toda posibilidad de arbitrariedad";*



<sup>2</sup> Se debe tener en cuenta que "[...] la esencia misma de la potestad invalidatoria que radica en la autotutela de la Administración Pública se encuentra orientada a asegurar que el interés colectivo permanentemente respete y no afecte el orden jurídico. Pero el fundamento de esta potestad no se encuentra en alguna mera potestad exorbitante de la Administración, ni siquiera en la autotutela de que él es titular, sino en la necesidad que tiene la autoridad administrativa [Ministerio de la Producción] de dar satisfacción al interés de respetar la vigencia del principio de juridicidad o del orden jurídico". Juan Carlos Morón Urbina, *Comentarios a la Ley del Procedimiento Administrativo General*, (Lima. Gaceta Jurídica, 2014), pp. 616 y 617.

<sup>3</sup> STC N° 090-2004-AA/TC de fecha 05 de julio de 2004, fundamento 11: "[...] Consecuentemente, el interés público es simultáneamente un principio político de la organización estatal y un concepto jurídico. En el primer caso opera como una proposición ético-política fundamental que informa todas las decisiones gubernamentales; en tanto que en el segundo actúa como una idea que permite determinar en qué circunstancias el Estado debe prohibir, limitar, coactar, autorizar, permitir o anular algo".

Que, de conformidad con lo expuesto, corresponde modificar el criterio seguido en actuaciones precedentes; toda vez que, de lo reseñado se colige que la Dirección de Sanciones – PA no pierde la competencia para aplicar el Principio de Retroactividad Benigna como excepción al Principio de Irretroactividad estipulado en numeral 5) del artículo 246° del TULO de la LPAG, pese a que una resolución de sanción sea cuestionada en la vía jurisdiccional;

Que, de otra parte, la Oficina de Ejecución Coactiva del Ministerio de Producción<sup>4</sup>, informó que la Resolución Directoral N° 728-2017-PRODUCE/DS-PA, cuenta con el inicio de Procedimiento de Ejecución Coactiva de fecha 18 de abril de 2018, contenida en el Expediente N° 0959-2018, sin embargo la misma se encuentra suspendida;

Que, en ese orden de ideas, mediante el literal b) del artículo 89° del Reglamento de Organización y Funciones del Ministerio de la Producción, aprobado por el Decreto Supremo N° 002-2017-PRODUCE, precisó que la Dirección de Sanciones - PA, resuelve en primera instancia el Procedimiento Administrativo Sancionador; pudiendo aplicar las sanciones establecidas en el artículo 78° de la Ley General de Pesca, promulgado por el Decreto Ley N° 25977. En ese sentido, siendo la Dirección de Sanciones – PA, el órgano encargado de aplicar las consecuencias jurídicas (sanciones administrativas) a las infracciones administrativas cometidas por los administrados, la Dirección de Sanciones – PA, es competente para aplicar la norma sancionadora más benigna, trayendo como consecuencia la modificación o eliminación de la sanción administrativa<sup>5</sup>, en concordancia con lo señalado en el Memorando N° 744-2017-PRODUCE/OGAJ, emitido por la Oficina General de Asesoría Jurídica del Ministerio de la Producción;

Que, ahora bien, el Principio de Irretroactividad establecido en el numeral 5) del artículo 246° del TULO de la LPAG, estipula que: **“Son aplicables las disposiciones sancionadoras vigentes al momento de incurrir el administrado en la conducta a sancionar, salvo que las posteriores le sean más favorables. Las disposiciones sancionadoras producen efecto retroactivo en cuanto favorecen al presunto infractor o al infractor, tanto en lo referido a la tipificación de la infracción como a la sanción y a sus plazos de prescripción, incluso respecto de las sanciones en ejecución al entrar en vigor la nueva disposición”**;

Que, en la misma línea, la Única Disposición Complementaria Transitoria del Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, que aprobó el Reglamento de Fiscalización y Sanción de las Actividades Pesqueras y Acuícolas, ha señalado que: **“Los procedimientos administrativos sancionadores en trámite se rigen por la normatividad vigente al momento de la comisión de la infracción salvo que la norma posterior sea más beneficiosa para el administrado. En este último caso, la retroactividad benigna es aplicada e primera o segunda instancia administrativa sancionadora, cuando corresponda. Para el caso de las sanciones de multa que se encuentran en ejecución coactiva se aplica lo dispuesto en el numeral 5) del artículo 246° del Texto único Ordenado de la Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por el Decreto Supremo N° 006-2017-JUS”**;



<sup>4</sup> <http://www.produce.gob.pe/index.php/shortcode/servicios-pesca/deudas-en-ejecucion-coactiva>

<sup>5</sup> Vid. Consulta Jurídica N° 011-2017-JUS/DGDOJ, de fecha 9 de mayo de 2017.



## Resolución Directoral

N° 8506-2018-PRODUCE/DS-PA

Lima 05 de Diciembre del 2018

Que, de la lectura de la Única Disposición Complementaria Transitoria del Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, se desprende que la retroactividad benigna aplicable en la etapa de ejecución de la sanción solo es aplicable para las sanciones de multa, mientras que el artículo 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG, es abierto a todo tipo de sanciones. En ese sentido, observamos que la Única Disposición Complementaria Transitoria del Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, impone una condición menos favorable a los administrados, que la prevista en el artículo 5° del TUO de la LPAG, lo cual atenta con lo establecido en el numeral 245.2) del artículo 245° del TUO de la LPAG. En consecuencia, prevalece lo estipulado en el numeral 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG, siendo la retroactividad benigna aplicable en etapa de ejecución, no solo para las resoluciones de multa, sino también para las diferentes sanciones aplicables conforme al ordenamiento pesquero;



Que, a la luz de lo expuesto, mediante la Resolución Directoral N° 728-2017-PRODUCE/DS-PA, confirmada por la Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 729-2017-PRODUCE/CONAS se le impuso a la administrada una **MULTA** ascendente a **25.82 UIT** y **DECOMISO** de **129.082 t.** del recurso hidrobiológico anchoveta, teniéndose por cumplida la sanción de **DECOMISO**, por haber incurrido en la comisión de la infracción tipificada en el código 6) del artículo 134° del Reglamento de la Ley General de Pesca, aprobado por el Decreto Supremo N° 012-2001-PE y modificado por el Decreto Supremo N° 009-2013-PRODUCE, al haber extraído recursos hidrobiológicos anchoveta en tallas menores a las establecidas, el día 17 de enero de 2016;



Que, en ese contexto, el numeral 6) del artículo 134° del Reglamento de la Ley General de Pesca, aprobado por el Decreto Supremo N° 012-2001-PE, modificado por el Decreto Supremo N° 009-2013-PRODUCE, establecía como conducta prohibida: **“Extraer, descargar, procesar, comercializar, transportar y/o almacenar recursos hidrobiológicos declarados en veda, así como la utilización de los mismos en la preparación y expendio de alimentos o exceder los porcentajes establecidos de captura de ejemplares en tallas o pesos menores y los de la captura de las**

**especies asociadas o dependientes.”.** Actualmente, esta prohibición, se encuentra contenida en el numeral 11) del artículo 134° del Reglamento de la Ley General de Pesca, aprobado por el Decreto Supremo N° 012-2001-PE y modificado por el Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, que tipifica como infracción, lo siguiente: **“Extraer o descargar recursos hidrobiológicos en tallas o pesos menores a los permitidos, superando la tolerancia establecida en la normatividad sobre la materia”.** Asimismo, conforme al Código 11 del Cuadro de Sanciones del Reglamento de Fiscalización y Sanción de las Actividades Pesqueras y Acuícolas anexo al Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, se establecen las sanciones de **MULTA** y **DECOMISO** del exceso del recurso hidrobiológico extraído;

<b>CÁLCULO DE LASANCIÓN DE MULTA</b>			
<b>DS N° 017-2017-PRODUCE</b>		<b>RM N° 591-2017-PRODUCE</b>	
<b>M= B/P x (1 +F)</b>	M: Multa expresada en UIT	<b>B= S*factor*Q</b>	B: Beneficio Ilícito
	B: Beneficio Ilícito		S: Coeficiente de Sostenibilidad Marginal del Sector
	P: Probabilidad de detección		Factor: Factor del recurso y producto
	F: Factores agravantes y atenuantes		Q: Cantidad del recurso comprometido
<b>REEMPLAZANDO LAS FORMULAS EN MENCIÓN SE OBTIENE COMO FÓRMULA DE LA SANCIÓN</b>			
<b>M = S*factor*Q/P x(1 + F)</b>		S: <sup>6</sup>	0.29
		Factor del recurso: <sup>7</sup>	0.20
		Q: <sup>8</sup>	129.082 t.
		P: <sup>9</sup>	0.75
		F: <sup>10</sup>	80% = 0.8
<b>M = 0.29*0.20* 129.082 t./0.75 *(1+0.8)</b>		<b>MULTA = 17.968 UIT</b>	
<b>DECOMISO</b>		<b>129.082 t.</b>	



<sup>6</sup> El coeficiente de sostenibilidad marginal del sector (S) en función a la actividad desarrollada por la **E/P MATTY** que es una embarcación dedicada a la extracción para el Consumo Humano Indirecto de mayor escala es 0.29, conforme a la Resolución Ministerial N° 591-2017-PRODUCE.

<sup>7</sup> El factor del recurso extraído por la **E/P MATTY**, es el correspondiente a anchoveta para CHI que es de 0.20 y se encuentra señalado en el Anexo III de la Resolución Ministerial N° 591-2017-PRODUCE.

<sup>8</sup> Conforme al literal c) del Anexo I de la Resolución Ministerial N° 591-2017-PRODUCE, la cantidad del recurso comprometido (Q) para el caso de embarcaciones corresponde a las toneladas del recurso, siendo que en el presente caso, la **E/P MATTY** excedió los porcentajes establecidos de captura de ejemplares en tallas menores a los establecidos en 129.082 t. del recurso hidrobiológico anchoveta

<sup>9</sup> De acuerdo al literal B) del Anexo I de la Resolución Ministerial N° 591-2017-PRODUCE, la variable de probabilidad de detección (P) para embarcaciones de Mayor escala, como la **E/P MATTY**, es 0.75.

<sup>10</sup> El numeral 4) del artículo 44° del Reglamento de Fiscalización y Sanción de las Actividades Pesqueras y Acuícolas, aprobado por el Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, establece que: "Cuando se trate de recursos hidrobiológicos plenamente explotados o en recuperación y cuando se trate de especies legalmente protegidas: Se aplica un factor de incremento del 80%". En consecuencia, dado que por medio de la Resolución Ministerial N° 781-97-PE se declaró a la anchoveta como un recurso hidrobiológico plenamente explotado, se aplica este agravante al presente caso.



J. CHANI



# Resolución Directoral

N° 8506-2018-PRODUCE/DS-PA

Lima 05 de Diciembre del 2018

Que, en ese sentido, al haberse evaluado el recalcule de la sanción en el marco de lo establecido en el Código 11 del Cuadro de Sanciones del Reglamento de Fiscalización y Sanción de las Actividades Pesqueras y Acuícolas anexo al Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, se ha determinado que la sanción sería de una **MULTA** ascendente a **17.968 UIT**, así como el **DECOMISO** de **129.082 t.**, la cual resulta ser más beneficiosa respecto de la sanción impuesta mediante la Resolución Directoral N° 728-2017-PRODUCE/DS-PA, confirmada por la Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 729-2017-PRODUCE/CONAS que le impuso a la administrada una **MULTA** ascendente a **25.82 UIT** y el **DECOMISO** de **129.082 t.**, debiéndose tener por cumplida la sanción de **DECOMISO**, por haber incurrido en la comisión de la infracción tipificada en el numeral 6) del artículo 134° del Reglamento de la Ley General de Pesca, aprobado por el Decreto Supremo N° 012-2001-PE y modificado por el Decreto Supremo N° 009-2013-PRODUCE, al haber extraído recursos hidrobiológicos anchoveta en tallas menores a las establecidas, el día 17 de enero de 2016, en consecuencia, la aplicación retroactiva de la norma beneficia a la administrada; siendo ello así, lo solicitado se deberá declarar **PROCEDENTE**;



Que, en este punto se debe precisar que, la presente determinación no comprende la imposición de una nueva sanción, sino que es la consecuencia de la modificación o eliminación de la sanción administrativa primigenia mediante resolución administrativa la cual se realiza en virtud de la solicitud de los administrados en aplicación del Principio de Retroactividad Benigna como excepción al Principio de Irretroactividad estipulado en el numeral 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG. En tal sentido, se debe mantener vigente la Resolución Directoral N° 728-2017-PRODUCE/DS-PA, de fecha 17 de febrero de 2017, en todo lo que no se oponga a lo dispuesto en la presente Resolución;



En mérito a lo dispuesto en el artículo 81° del Decreto Ley N° 25977, Ley General de Pesca, en concordancia con lo dispuesto en el Decreto Legislativo N° 1047, Ley de Organización y Funciones del Ministerio de la Producción, el Decreto Supremo N° 002-2017-PRODUCE, Reglamento de Organización y Funciones del Ministerio de la Producción y al numeral 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG,

corresponde a la Dirección de Sanciones (DS-PA) resolver en primera instancia las solicitudes de retroactividad benigna sobre sanciones que se encuentran en etapa de ejecución coactiva.

**SE RESUELVE:**

**ARTÍCULO 1°.- DECLARAR PROCEDENTE** la solicitud de aplicación del Principio de Retroactividad Benigna como excepción al Principio de Irretroactividad estipulado en el numeral 5) del artículo 246° del T.U.O. de la LPAG, presentada por **CORPORACION PESQUERA INCA S.A.C.**, con **RUC N° 20224748711**, mediante el escrito con registro N° 00090618-2018, de fecha 21 de setiembre de 2018, respecto a la sanción impuesta mediante la Resolución Directoral N° 728-2017-PRODUCE/DS-PA, confirmada por la Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 729-2017-PRODUCE/CONAS.

**ARTÍCULO 2°.- MODIFICAR** la sanción impuesta a la empresa **CORPORACION PESQUERA INCA S.A.C.**, por haber incurrido en la comisión de la infracción tipificada en el numeral 6) del artículo 134° del Reglamento de la Ley General de Pesca, aprobado por el Decreto Supremo N° 012-2001-PE y modificado por el Decreto Supremo N° 009-2013-PRODUCE, al haber extraído recursos hidrobiológicos anchoveta en tallas menores a las establecidas, el día 17 de enero de 2016, aplicando con carácter retroactivo lo siguiente:

**MULTA : DE 17.968 UIT (DIECISIETE CON NOVECIENTOS SESENTA Y OCHO MILESIMAS DE UNIDAD IMPOSITIVA TRIBUTARIA).**

**DECOMISO : DE 129.082 t. DEL RECURSO HIDROBIOLÓGICO ANCHOVETA.**

**ARTICULO 3°.- TENER POR CUMPLIDA** la sanción de **DECOMISO** ascendente a **129.082 t. (CIENTO VEINTINUEVE TONELADAS CON OCHENTA Y DOS KILOGRAMOS)**, del recurso hidrobiológico anchoveta en virtud de los argumentos expuestos en la presente Resolución Directoral.

**ARTICULO 4°.- MANTENER** vigente la Resolución Directoral N° 728-2017-PRODUCE/DS-PA de fecha 17 de febrero de 2017, en todo lo que no se oponga a lo dispuesto en la presente Resolución Directoral.

**ARTICULO 5°.- CONSIDERAR** que para los fines de determinar el monto de la multa se utilizará la Unidad Impositiva Tributaria (UIT) que esté vigente al momento de hacerse efectivo el pago de la misma, conforme lo estipulado en el numeral 137.1 del artículo 137° del Reglamento de la Ley General de Pesca, aprobado por el Decreto Supremo N° 012-2001-PE.

**ARTÍCULO 6°.- ABONAR** el importe de la multa impuesta a favor del **MINISTERIO DE LA PRODUCCIÓN** en la Cuenta Corriente N° 0-000-296252 en el Banco de la Nación, debiendo acreditar el correspondiente depósito mediante la presentación de una comunicación escrita dirigida a la Oficina General de Administración, adjuntando el *voucher* de depósito bancario que le entregue el Banco de la Nación, documento que debe ser presentado en la Oficina General de Atención al Ciudadano del Ministerio de la Producción.



*Handwritten signature in blue ink.*



# *Resolución Directoral*

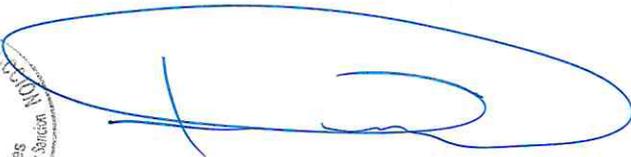
**N° 8506-2018-PRODUCE/DS-PA**

**Lima 05 de Diciembre del 2018**

**ARTICULO 7°.- COMUNICAR** la presente Resolución a las dependencias correspondientes, **PUBLICAR** la misma en el portal del **MINISTERIO DE LA PRODUCCIÓN** ([www.produce.gob.pe](http://www.produce.gob.pe)) y **NOTIFICAR** conforme a Ley.

Regístrese y comuníquese,



  
**JOHANNA KARINA TERRONES MARIÑAS**  
Directora de la Dirección de Sanciones-PA







# Resolución Directoral

N° 8507-2018-PRODUCE/DS-PA

Lima 05 de Diciembre del 2018

**VISTO:** el expediente administrativo sancionador N° 2448-2009-PRODUCE-DIGSECOVI-Dsvs, que contiene: la Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS, la Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 008-2014-PRODUCE/CONAS, el escrito de Registro N° 00094689-2018, el Informe Legal N° 09991-2018-PRODUCE/DS-PA-maleman-galvarezm, de fecha 03 de diciembre de 2018; y,

**CONSIDERANDO:**

Que, mediante el escrito de Registro N° 00094689-2018, de fecha 02 de octubre de 2018, la **EMPRESA PESQUERA SALVE S.R.L.**, (en adelante, la administrada), solicitó que en aplicación del Principio de Retroactividad Benigna como excepción al Principio de Irretroactividad estipulado en numeral 5) del artículo 246° del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por el Decreto Supremo N° 006-2017-JUS (en adelante, TUO de la LPAG), se recalculen las sanciones impuestas en la Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS, contenida en el Expediente N° 2448-2009-PRODUCE-DIGSECOVI-Dsvs;

Que, en ese contexto, luego de iniciado el Procedimiento Administrativo Sancionador y respetar el derecho al Debido Procedimiento, se emitió la Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS, de fecha 18 de febrero de 2013, sancionándose a la **EMPRESA PESQUERA SALVE S.R.L.**, en calidad de titular al momento de ocurridos los hechos de la embarcación pesquera **TAMBO 2** de matrícula **IO-0957-PM** (en adelante la **E/P TAMBO 2**), con una **MULTA** ascendente a **72.26 UIT**, **SUSPENSIÓN del permiso por 30 días efectivos de pesca y DECOMISO** del recurso hidrobiológico anchoveta ascendente a **180.660 t.**, el mismo que se declaró **INEXIGIBLE**, por haber incurrido en la comisión de la infracción tipificada en el numeral 2) del artículo 76° de la Ley General de Pesca, promulgada por Decreto Ley N° 25977 y normas concordantes al haber extraído recursos hidrobiológicos en área prohibidas, en su faena de pesca desarrollada el día 19 de enero de 2009;

Que, la administrada interpuso su recurso de apelación contra la Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS;

Que, mediante el artículo 1° de la Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 008-2014-PRODUCE/CONAS, de fecha 24 de enero de 2014, se declaró **INFUNDADO** el recurso de apelación interpuesto contra la Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS. En consecuencia, se **CONFIRMÓ** la sanción impuesta en todos sus extremos, quedando agotada la vía administrativa;

Que, conforme obra de los actuados en el presente expediente administrativo, se advierte que la Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 008-2014-PRODUCE/CONAS, fue impugnada por medio del Proceso Contencioso Administrativo ante el



Sexto Juzgado Permanente Contencioso Administrativo de Lima (Exp. 12888-2017-0-1801-JR-CA-06), conforme al artículo 148° de la Constitución Política del Perú de 1993 y el artículo 1° del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27584, Ley que Regula el Proceso Contencioso Administrativo, aprobado por el Decreto Supremo N° 013-2008-JUS. Por tanto, la sanción impuesta mediante la Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS, no ha quedado firme; toda vez que, dicha causa ha sido avocada al Órgano Jurisdiccional;

Que, sobre el particular, cabe acotar que la Dirección de Sanciones – PA ha motivado precedentemente sus resoluciones administrativas en razón a que, la aplicación de la Retroactividad Benigna no resulta posible en los procedimientos cuyos actos administrativos sean cuestionados en la vía judicial, pues la competencia de la función jurisdiccional es confiada única y exclusivamente al Poder Judicial;

Que, no obstante, mediante Informe Legal N° 00010-2018-PRODUCE/DS-PA-Icortez, de fecha 31 de octubre de 2018, se ha arribado a la conclusión de que la aplicación del Principio de Retroactividad Benigna como excepción al Principio de Irretroactividad estipulado en numeral 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG, se puede realizar en cualquier instancia administrativa o incluso en etapa judicial, para lo cual se han sustentado las razones de hecho y el sustento jurídico que justifica el mismo;

Que, a mayor abundamiento, resulta conveniente citar a BUENO ARMIJO, quien respecto al *momentum* de la aplicación de la retroactividad benigna ha señalado que: "(...) la retroactividad *in bonus* «no tiene su límite en el momento en que se dicta la resolución sancionadora, ya que esa aplicación retroactiva ha de realizarse aun cuando se haya pronunciado la sanción mientras que ésta no se haya ejecutado, **e incluso cuando el procedimiento sancionador se encuentre en fase de impugnación jurisdiccional**» [STSJ de Madrid, de 30 de enero de 2002 (Ar. 3959)]. Aún más, se afirma que la **retroactividad de la norma sancionadora más favorable constituye un principio de aplicación imperativa y de orden público (...)**." (El énfasis es nuestro);

Que, aunado a ello, corresponde aseverar que, en las decisiones adoptadas por la Administración debe primar la mejor satisfacción del interés público. Al respecto, el Tribunal Constitucional Peruano ha señalado a partir del fundamento 10 de su Sentencia contenida en el Expediente N° 0090-2004-AA/TC, que el interés público es:

*"[...] concepto jurídico indeterminado de contenido y extensión", sin embargo, tiene que ver con todo aquello que beneficia a la comunidad en general. Su satisfacción constituye uno de los fines del Estado y justifica la organización administrativa. Por otro lado, señala que "el interés público, como concepto indeterminado, se construye sobre la base de la motivación de las decisiones, como requisito sine qua non de la potestad discrecional de la Administración, quedando excluida toda posibilidad de arbitrariedad";*

Que, de conformidad con lo expuesto, corresponde modificar el criterio seguido en actuaciones precedentes; toda vez que, de lo reseñado se colige que la Dirección de Sanciones – PA no pierde la competencia para aplicar el Principio de Retroactividad Benigna como excepción al Principio de Irretroactividad estipulado en numeral 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG, pese a que una resolución de sanción sea cuestionada en la vía jurisdiccional;

Que, en ese sentido, la Oficina de Ejecución Coactiva del Ministerio de Producción<sup>1</sup>, informó que la Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS, cuenta con el inicio de Procedimiento de Ejecución Coactiva de fecha 20 de enero de 2015, contenida en el Expediente N° 0186-2015, ordenándose la exigibilidad de la deuda;

Que, mediante el literal b) del artículo 89° del Reglamento de Organización y Funciones del Ministerio de la Producción, aprobado por el Decreto Supremo N° 002-2017-PRODUCE, precisó que la Dirección de Sanciones - PA, resuelve en primera instancia el Procedimiento Administrativo Sancionador; pudiendo aplicar las sanciones establecidas en el artículo 78° del

<sup>1</sup> <http://www.produce.gob.pe/index.php/shortcode/servicios-pesca/deudas-en-ejecucion-coactiva>



# Resolución Directoral

N° 8507-2018-PRODUCE/DS-PA

Lima 05 de Diciembre del 2018

Decreto Ley N° 25977, Ley General de Pesca. En ese sentido, siendo la Dirección de Sanciones – PA, el órgano encargado de aplicar las consecuencias jurídicas (sanciones administrativas) a las infracciones administrativas cometidas por la administrada, la Dirección de Sanciones – PA, es competente para aplicar la norma sancionadora más benigna, trayendo como consecuencia la modificación o eliminación de la sanción administrativa<sup>2</sup>, en concordancia con lo señalado en el Memorando N° 744-2017-PRODUCE/OGAJ, emitido por la Oficina General de Asesoría Jurídica del Ministerio de la Producción;

Que, ahora bien, el Principio de Irretroactividad establecido en el numeral 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG, estipula que: **“Son aplicables las disposiciones sancionadoras vigentes al momento de incurrir la administrada en la conducta a sancionar, salvo que las posteriores le sean más favorables. Las disposiciones sancionadoras producen efecto retroactivo en cuanto favorecen al presunto infractor o al infractor, tanto en lo referido a la tipificación de la infracción como a la sanción y a sus plazos de prescripción, incluso respecto de las sanciones en ejecución al entrar en vigor la nueva disposición”**;



Que, en la misma línea, la Única Disposición Complementaria Transitoria del Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, que aprobó el Reglamento de Fiscalización y Sanción de las Actividades Pesqueras y Acuícolas, ha señalado que: **“Los procedimientos administrativos sancionadores en trámite se rigen por la normatividad vigente al momento de la comisión de la infracción salvo que la norma posterior sea más beneficiosa para el administrado. En este último caso, la retroactividad benigna es aplicada e primera o segunda instancia administrativa sancionadora, cuando corresponda. Para el caso de las sanciones de multa que se encuentran en ejecución coactiva se aplica lo dispuesto en el numeral 5) del artículo 246° del Texto Único Ordenado de la Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por el Decreto Supremo N° 006-2017-JUS”**;



Que, de la lectura de la Única Disposición Complementaria Transitoria del Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, se desprende que la retroactividad benigna aplicable en la etapa de ejecución de la sanción solo es aplicable para las sanciones de multa, mientras que el artículo 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG, es abierto a todo tipo de sanciones. En ese sentido, observamos que la Única Disposición Complementaria Transitoria del Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, impone una condición menos favorable al administrado, que la prevista en el artículo 5° del TUO de la LPAG, lo cual atenta con lo establecido en el numeral 245.2) del artículo 245° del TUO de la LPAG. En consecuencia, prevalece lo estipulado en el numeral 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG, siendo la retroactividad benigna aplicable en etapa de ejecución, no solo para las resoluciones de multa, sino también para las diferentes sanciones aplicables conforme al ordenamiento pesquero;

<sup>2</sup> Vid. Consulta Jurídica N° 011-2017-JUS/DGDOJ, de fecha 9 de mayo de 2017.

Que, a la luz de lo expuesto, mediante Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS, confirmada por Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 008-2014-PRODUCE/CONAS, se le impuso a la administrada una **MULTA** ascendente a **72.26 UIT**, **SUSPENSIÓN del permiso por 30 días efectivos de pesca y DECOMISO** del recurso hidrobiológico anchoveta ascendente a **180.660 t.**, el mismo que se declaró **INEXIGIBLE**, por haber incurrido en la comisión de la infracción tipificada en el numeral 2) del artículo 76° de la Ley General de Pesca, promulgada por Decreto Ley N° 25977, al haber realizado la extracción de recursos hidrobiológicos áreas prohibidas, en su faena de pesca desarrollada el día 19 de enero de 2009;

Que, en ese contexto, el numeral 2) del artículo 76° de la Ley General de Pesca, aprobado por el Decreto Ley N° 25977, establece como conducta prohibida: **“Extraer, procesar o comercializar recursos hidrobiológicos no autorizados, o hacerlo en zonas diferentes a las señaladas en la consecuencia, autorización, permiso o licencia, o en áreas reservadas o prohibidas”**. Actualmente, esta prohibición, se encuentra contenida en el numeral 6) del artículo 134° del Reglamento de la Ley General de Pesca, aprobado por el Decreto Supremo N° 012-2001-PE, modificado por el Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, que tipifica como infracción lo siguiente: **“Extraer recursos hidrobiológicos en área reservadas o prohibidas o en zonas de pesca suspendidas por el Ministerio de la Producción”**. Asimismo, conforme al Código 6 del Cuadro de Sanciones del Reglamento de Fiscalización y Sanción de las Actividades Pesqueras y Acuícolas anexo al Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, se establecen las sanciones de **MULTA** y **DECOMISO** del total del recurso hidrobiológico extraído. Por tanto, corresponde calcular estas sanciones a la luz del Reglamento de Fiscalización y Sanción de las Actividades Pesqueras y Acuícolas, aprobado por el Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE y la Resolución Ministerial N° 591-2017-PRODUCE<sup>3</sup>.

CÁLCULO DE LA SANCIÓN DE MULTA			
D.S. N° 017-2017-PRODUCE		R.M. N° 591-2017-PRODUCE	
<b>M = B/P x (1 + F)</b>	M: Multa expresada en UIT	<b>B = S*factor*Q</b>	B: Beneficio Ilícito
	B: Beneficio Ilícito		S: Coeficiente de Sostenibilidad Marginal del Sector
	P: Probabilidad de detección		Factor: Factor del recurso y producto
	F: Factores agravantes y atenuantes		Q: Cantidad del recurso comprometido
REEMPLAZANDO LAS FORMULAS EN MENCIÓN SE OBTIENE COMO FÓRMULA DE LA SANCIÓN			
<b>M = S*factor*Q/P x(1 + F)</b>	S: <sup>4</sup>	0.29	
	Factor del recurso: <sup>5</sup>	0.20	
	Q: <sup>6</sup>	180.660 t.	
	P: <sup>7</sup>	0.75	
	F: <sup>8</sup>	80% = 0.8	
<b>M = 0.29*0.20*180.660 t./0.75 *(1+0.8)</b>		<b>MULTA = 25.148 UIT</b>	

<sup>3</sup> Por medio de esta norma se aprobó los componentes de las Variables "B" y "P" de fórmula para el cálculo de la sanción de multa establecida en el Reglamento de Fiscalización y Sanción de las Actividades Pesqueras y Acuícolas, aprobado por el Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE y sus valores correspondientes.

<sup>4</sup> El coeficiente de sostenibilidad marginal del sector (S) en función a la actividad desarrollada por la E/P TAMBO 2 dedicada a la extracción para el Consumo Humano Indirecto de mayor escala es 0.29, conforme a la Resolución Ministerial N° 591-2017-PRODUCE.

<sup>5</sup> El factor del recurso extraído por la E/P TAMBO 2, es el correspondiente a anchoveta para CHI que es de 0.20 y se encuentra señalado en el Anexo III de la Resolución Ministerial N° 591-2017-PRODUCE.

<sup>6</sup> Conforme al literal c) del Anexo I de la Resolución Ministerial N° 591-2017-PRODUCE, la cantidad del recurso comprometido (Q) para el caso de embarcaciones corresponde a las toneladas del recurso, siendo que en el presente caso, la E/P TAMBO 2 descargó 180.660 t., del recurso hidrobiológico anchoveta.

<sup>7</sup> De acuerdo al literal B) del Anexo I de la Resolución Ministerial N° 591-2017-PRODUCE, la variable de probabilidad de detección (P) para embarcaciones de mayor escala, como la E/P TAMBO 2, es 0.75.

<sup>8</sup> El numeral 4) del artículo 44° del Reglamento de Fiscalización y Sanción de las Actividades Pesqueras y Acuícolas, aprobado por el Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, establece que: "Cuando se trate de recursos hidrobiológicos plenamente explotados o en recuperación y cuando se trate de especies legalmente protegidas: Se aplica un factor de incremento del 80%". En consecuencia, dado que por medio de la Resolución Ministerial N° 781-97-PE se declaró a la anchoveta como un recurso hidrobiológico plenamente explotado, se aplica este agravante al presente caso.



# Resolución Directoral

N° 8507-2018-PRODUCE/DS-PA

Lima 05 de Diciembre del 2018

Que, en cuanto a la aplicación de sanción de **DECOMISO** de **180.660 t.** del recurso hidrobiológico anchoveta, dicha sanción solo puede ser aplicable siempre y cuando se haya emitido una medida precautoria de decomiso durante la etapa de fiscalización o en su defecto se haya ordenado una medida cautelar durante el iter procedimental; sin embargo, en el presente caso, el decomiso no se realizó in situ, Por tanto, se debe declarar **INAPLICABLE** la sanción de **DECOMISO** del recurso hidrobiológico anchoveta en aplicación del Principio de Debido Procedimiento estipulado en el sub numeral 1.2) del numeral 1) del artículo IV del Título Preliminar del TUO de la LPAG;

Que, en ese sentido, al haberse recalculado la sanción de **MULTA** en el marco de lo establecido en el Código 6 del Cuadro de Sanciones del Reglamento de Fiscalización y Sanción de las Actividades Pesqueras y Acuícolas anexo al Decreto Supremo N° 017-2017-PRODUCE, se ha determinado que la sanción es equivalente a una **MULTA** ascendente a **25.148 UIT**, así como el **DECOMISO** del recurso hidrobiológico anchoveta ascendente a **180.660 t.**, la cual resulta ser más beneficiosa para la administrada respecto de la sanción impuesta mediante la Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS, confirmada por la Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 008-2014-PRODUCE/CONAS, que le impuso las sanciones de **MULTA** ascendente a **72.26 UIT**, **SUSPENSIÓN del permiso por 30 días efectivos de pesca** y **DECOMISO** del recurso hidrobiológico anchoveta ascendente a **180.660 t.**, el mismo que se declaró **INEXIGIBLE**, por haber infringido lo dispuesto en el numeral 2) del artículo 76° de la Ley General de Pesca, promulgada por el Decreto Ley N° 25977, en su faena de pesca desarrollada el día 19 de enero de 2009, en consecuencia, la aplicación retroactiva de la norma beneficia a la administrada; siendo ello así, lo solicitado se deberá declarar **PROCEDENTE**;

Que, en este punto se debe precisar que, la presente determinación no comprende la imposición de una nueva sanción, sino que es la consecuencia de la modificación o eliminación de la sanción administrativa primigenia impuesta mediante resolución administrativa, la cual se realiza en virtud de la solicitud de la administrada de aplicación del Principio de Retroactividad Benigna como excepción al Principio de Irretroactividad estipulado en numeral 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG. En tal sentido, se debe mantener vigente la Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS, de fecha 18 de febrero de 2013, en todo lo que no se oponga a lo dispuesto en la presente Resolución;

En mérito a lo dispuesto en el artículo 81° del Decreto Ley N° 25977, Ley General de Pesca, en concordancia con lo dispuesto en el Decreto Legislativo N° 1047, Ley de Organización y Funciones del Ministerio de la Producción, el Decreto Supremo N° 002-2017-PRODUCE, Reglamento de Organización y Funciones del Ministerio de la Producción y al numeral 5) del artículo 246° del TUO de la LPAG, corresponde a la Dirección de Sanciones (DS-PA) resolver en primera instancia las solicitudes de retroactividad benigna sobre sanciones que se encuentran en etapa de ejecución coactiva.



**SE RESUELVE:**

**ARTÍCULO 1°.- DECLARAR PROCEDENTE** la solicitud de aplicación del Principio de Retroactividad Benigna como excepción al Principio de Irretroactividad sobre la sanción que se encuentra en etapa de ejecución, presentada por la **EMPRESA PESQUERA SALVE S.R.L.**, con **R.U.C. N° 20115695798**, mediante el escrito de Registro N° 00094689-2018, de fecha 02 de octubre de 2018, en relación a la sanción impuesta mediante la Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS, confirmada por la Resolución Consejo de Apelación de Sanciones N° 008-2014-PRODUCE/CONAS, por la comisión de la infracción tipificada en el numeral 2) del artículo 76° de la Ley General de Pesca, promulgada por el Decreto Ley N° 25977.

**ARTÍCULO 2°.- MODIFICAR** la sanción impuesta a la **EMPRESA PESQUERA SALVE S.R.L.**, por haber incurrido en la comisión de la infracción tipificada en el numeral 2) del artículo 76° de la Ley General de Pesca, promulgado por el Decreto Ley N° 25977, al haber extraído recursos hidrobiológicos en área prohibidas, el día 19 de enero de 2009, aplicando con carácter retroactivo lo siguiente:

**MULTA : DE 25.148 UIT (VEINTICINCO CON CIENTO CUARENTA Y OCHO MILÉSIMAS DE UNIDAD IMPOSITIVA TRIBUTARIA).**

**DECOMISO : DEL TOTAL DEL RECURSO HIDROBIOLÓGICO ANCHOVETA (180.660 t.).**

**ARTICULO 3°.- DECLARAR INAPLICABLE** la sanción de **DECOMISO** de **180.660 t.**, del recurso hidrobiológico anchoveta en virtud de los argumentos expuestos en la parte considerativa de la presente Resolución Directoral.

**ARTÍCULO 4°.- MANTENER** vigente la Resolución Directoral N° 242-2013-PRODUCE/DGS, en todo lo que no se oponga a lo dispuesto en la presente Resolución Directoral.

**ARTÍCULO 5°.- CONSIDERAR** que para los fines de determinar el monto de la multa se utilizará la Unidad Impositiva Tributaria (UIT) que esté vigente al momento de hacerse efectivo el pago de la misma, conforme lo estipulado en el numeral 137.1 del artículo 137° del Reglamento de la Ley General de Pesca, aprobado por el Decreto Supremo N° 012-2001-PE.

**ARTÍCULO 6°.- ABONAR** el importe de la multa impuesta a favor del **MINISTERIO DE LA PRODUCCIÓN** en la Cuenta Corriente N° 0-000-296252 en el Banco de la Nación, debiendo acreditar el correspondiente depósito mediante la presentación de una comunicación escrita dirigida a la Oficina General de Administración, adjuntando el *voucher* de depósito bancario que le entregue el Banco de la Nación, documento que debe ser presentado en la Oficina General de Atención al Ciudadano del Ministerio de la Producción.

**ARTÍCULO 7°.- COMUNICAR** la presente Resolución Directoral a las dependencias correspondientes, **PUBLICAR** la misma en el portal del **MINISTERIO DE LA PRODUCCIÓN** ([www.produce.gob.pe](http://www.produce.gob.pe)) y **NOTIFICAR** conforme a Ley.



A

Regístrese y comuníquese,  
**JOHANNA KARINA TERRONES MARIÑAS**  
Directora de la Dirección de Sanciones-PA