

COMENTARIOS RECIBIDOS VÍA CORREO ELECTRÓNICO:

1. Teysa Cornejo Yumpe, de Luz del Sur S.A.A. (en adelante, **Luz del Sur**);
2. Luis Jaime Alvarado Arróspide, de la Sociedad Nacional de Minería, Petróleo y Energía (en adelante, **SNMPE**);
3. Rosa Francisca Zavala Correa, Directora General de Asuntos Ambientales Pesqueros y Acuícolas del Ministerio de la Producción (en adelante, **PRODUCE**)

PROYECTO NORMATIVO PUBLICADO por Resolución de Consejo Directivo N° 011-2021-OEFA/CD	COMENTARIOS Y OBSERVACIONES	RESPUESTA
<p>Artículo 22.- Ejecución de las medidas administrativas</p> <p>22.1 En caso el administrado no ejecute la medida administrativa, el supervisor puede ejecutarla de forma subsidiaria, por sí o a través de terceros, cuyo costo es asumido por el administrado, siempre que se produzcan lo siguientes supuestos:</p> <p>a) Se haya aplicado previamente algún otro mecanismo de ejecución forzosa; y,</p> <p>b) Cuando se ordene el decomiso temporal de bienes; o la paralización o cese o restricción de la actividad extractiva, productiva, o de servicios; o el cierre temporal, parcial o total, del local o establecimiento donde se lleve a cabo la actividad; o las medidas dictadas en el marco de la competencia sobre las actividades productivas e infraestructura y servicios.</p> <p>(...)</p>	<p>SNMPE</p> <p>1. De conformidad con lo establecido en el 209 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444 - Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS (en adelante, el "TUO de la LPAG"), la ejecución subsidiaria resulta posible solo para actos no personalísimos.</p> <p>Asimismo, precisar desde el inicio del artículo 22, numeral 22.1 que la ejecución subsidiaria se realizará conforme a lo establecido en el TUO de la LPAG.</p> <p>2. En el literal b) se está incluyendo como supuesto materia de una ejecución subsidiaria a las "<i>medidas dictadas en el marco de la competencia sobre las actividades productivas e infraestructura y servicios</i>". Al respecto, señalar de manera general "medidas" podría dar a entender que estas comprenden medidas con carácter personalísimo, lo cual es contrario a lo establecido en el TUO de la LPAG.</p> <p>En tal sentido, proponemos que el literal b) precise que serán materia de ejecución subsidiaria aquellas "<i>medidas dictadas en el marco de la competencia sobre las actividades productivas e infraestructura y servicios, que no tengan carácter</i></p>	<p>SNMPE:</p> <p>De conformidad con lo señalado en el Artículo I del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, aprobada por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS (en adelante, TUO de la LPAG), las Entidades del Poder Ejecutivo, incluyendo los organismos públicos, sujetan su actuación a dicha norma. En ese sentido, la administración se encuentra obligada a cumplir con las disposiciones del TUO de la LPAG, en mérito al principio de legalidad.</p> <p>En ese marco, la actuación del OEFA se efectúa de conformidad con lo señalado en el TUO de la LPAG. Por lo que el desarrollo reglamentario en general, y en específico el que es materia de la modificación comentada concreta lo previsto en la legislación. Siendo que el carácter no personalísimo del objeto de ejecución subsidiaria se concreta en los tipos de medidas cautelares y correctivas dictadas pasibles de ejecución subsidiaria. Por ello, no amerita un cambio en la fórmula normativa, ya que el TUO de la LPAG contempla su aplicación conforme al referido marco normativo.</p> <p>2. En el Numeral 22.1 se invoca la ejecución subsidiaria, que conforme al TUO de la LPAG se realiza sobre obligaciones no personalísimas. Al estar ya previsto este alcance en el Artículo 209° del TUO de la LPAG, no es viable reiterar su contenido¹.</p>

¹ Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS. -

DISPOSICIONES COMPLEMENTARIAS FINALES

Segunda. - Prohibición de reiterar contenidos normativos

Las disposiciones legales posteriores no pueden reiterar el contenido de las normas de la presente Ley, debiendo sólo referirse al artículo respectivo o concretarse a regular aquello no previsto.

	<p><i>personalísimo</i>".</p> <p>3. De otro lado, la ejecución subsidiaria de la medida administrativa implica que esta sea a costa del administrado; sin embargo, en este apartado no se desarrollan los parámetros que debe cumplir la administración o el tercero contratado para dicha ejecución.</p> <p>Es así que, consideramos que debieran desarrollarse criterios que deberán ser tomados en cuenta por la administración o tercero para determinar los costos de la ejecución de estos que deberán ser redactados conforme al principio de razonabilidad y que estos puedan ser cuestionados por el administrado.</p>	<p>3. Respecto a la determinación de costos en los que se incurre por la ejecución subsidiaria de la medida administrativa, así como los criterios y procedimiento de liquidación, se señala que esta ejecución debe contemplar el principio de razonabilidad, cabe señalar que la actuación de las Entidades del Estado se sujeta a los principios de legalidad y razonabilidad², entre otros.</p> <p>En ese sentido, en atención al Numeral 2 del Artículo 209° en concordancia con el Artículo 208° del TUO de la LPAG, el OEFA está facultado a exigir los costos realizados en la ejecución subsidiaria de la medida administrativa³ conforme a lo dispuesto en el procedimiento previsto en las leyes de la materia, mencionados en el siguiente párrafo; y, el administrado se encuentra obligado a asumir el importe de los gastos, daños y perjuicios ocasionados en la ejecución subsidiaria.</p> <p>En caso el administrado se resista a asumir dichos costos, corresponde al OEFA exigir el cumplimiento de esta obligación a través de la ejecución coactiva, según lo previsto en el Texto Único Ordenado de la Ley N° 26979, Ley de Procedimiento de Ejecución Coactiva, aprobado por Decreto Supremo N° 018-2008-JUS, y su Reglamento aprobado por Decreto Supremo N° 069-2003-EF.</p> <p>Por tanto, el accionar del OEFA en la ejecución subsidiaria de las medidas cautelares y correctivas se sujeta a los principios de legalidad y razonabilidad recogidos en el Artículo IV del TUO de la LPAG⁴; asimismo es obligación del administrado asumir los costos</p>
--	---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

² **Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS. - Artículo IV. Principios del procedimiento administrativo**

1. El procedimiento administrativo se sustenta fundamentalmente en los siguientes principios, sin perjuicio de la vigencia de otros principios generales del Derecho Administrativo:

1.1. Principio de legalidad. - Las autoridades administrativas deben actuar con respeto a la Constitución, la ley y al derecho, dentro de las facultades que le estén atribuidas y de acuerdo con los fines para los que les fueron conferidas.

1.4. Principio de razonabilidad. - Las decisiones de la autoridad administrativa, cuando creen obligaciones, califiquen infracciones, impongan sanciones, o establezcan restricciones a los administrados, deben adaptarse dentro de los límites de la facultad atribuida y manteniendo la debida proporción entre los medios a emplear y los fines públicos que deba tutelar, a fin de que respondan a lo estrictamente necesario para la satisfacción de su cometido.

³ **Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS. - Artículo 209.- Ejecución subsidiaria**

Habrà lugar a la ejecución subsidiaria cuando se trate de actos que por no ser personalísimos puedan ser realizados por sujeto distinto del obligado:

1. En este caso, la entidad realizará el acto, por sí o a través de las personas que determine, a costa del obligado.

2. El importe de los gastos, daños y perjuicios se exigirá conforme a lo dispuesto en el artículo anterior.

3. Dicho importe podrá liquidarse de forma provisional y realizarse antes de la ejecución, o reservarse a la liquidación definitiva.

⁴ **Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS. - Artículo IV. Principios del procedimiento administrativo**

(Énfasis agregado)

	<p>4. También consideramos importante que se establezca un procedimiento para la liquidación de los costos incurridos por el OEFA por ejecutar subsidiariamente una medida administrativa. Este procedimiento debería contemplar cuál es el sustento mínimo que debería acompañar la liquidación, así como plazos para cuestionar este sustento de ser el caso.</p> <p>Además, el costo debe ser por el servicio prestado, sin incluir costos adicionales por equipos utilizados durante la ejecución subsidiaria.</p>	<p>de dicha ejecución.</p> <p>4. En la misma línea del comentario anterior, el establecer un procedimiento para la liquidación de los costos en los que se incurre por la ejecución subsidiaria de la medida administrativa, implica que la actuación de las Entidades del Estado, inclusive en la ejecución subsidiaria, se sujetan a los principios de legalidad y razonabilidad⁵, entre otros.</p> <p>En ese sentido, en atención al Numeral 2 del Artículo 209° en concordancia con el Artículo 208° del TUO de la LPAG, el OEFA está facultado a exigir los costos realizados en la ejecución subsidiaria de la medida administrativa⁶ conforme a lo dispuesto en el procedimiento previsto en las leyes de la materia, mencionados en el siguiente párrafo; y, el administrado se encuentra obligado a asumir el importe de los gastos, daños y perjuicios ocasionados en la ejecución subsidiaria.</p> <p>En caso el administrado se resista a asumir dichos costos, corresponde al OEFA exigir el cumplimiento de esta obligación a través de la ejecución coactiva, según lo previsto en el Texto Único Ordenado de la Ley N° 26979, Ley de Procedimiento de Ejecución Coactiva, aprobado por Decreto Supremo N° 018-2008-JUS, y su Reglamento aprobado por Decreto Supremo N° 069-2003-EF.</p>
--	------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

1. El procedimiento administrativo se sustenta fundamentalmente en los siguientes principios, sin perjuicio de la vigencia de otros principios generales del Derecho Administrativo:

1.1. Principio de legalidad. - Las autoridades administrativas deben actuar con respeto a la Constitución, la ley y al derecho, dentro de las facultades que le estén atribuidas y de acuerdo con los fines para los que les fueron conferidas.

1.4. Principio de razonabilidad. - Las decisiones de la autoridad administrativa, cuando creen obligaciones, califiquen infracciones, impongan sanciones, o establezcan restricciones a los administrados, deben adaptarse dentro de los límites de la facultad atribuida y manteniendo la debida proporción entre los medios a emplear y los fines públicos que deba tutelar, a fin de que respondan a lo estrictamente necesario para la satisfacción de su cometido.

⁵ **Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS. -**

Artículo IV. Principios del procedimiento administrativo

1. El procedimiento administrativo se sustenta fundamentalmente en los siguientes principios, sin perjuicio de la vigencia de otros principios generales del Derecho Administrativo:

1.1. Principio de legalidad. - Las autoridades administrativas deben actuar con respeto a la Constitución, la ley y al derecho, dentro de las facultades que le estén atribuidas y de acuerdo con los fines para los que les fueron conferidas.

1.4. Principio de razonabilidad. - Las decisiones de la autoridad administrativa, cuando creen obligaciones, califiquen infracciones, impongan sanciones, o establezcan restricciones a los administrados, deben adaptarse dentro de los límites de la facultad atribuida y manteniendo la debida proporción entre los medios a emplear y los fines públicos que deba tutelar, a fin de que respondan a lo estrictamente necesario para la satisfacción de su cometido.

⁶ **Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS. -**

Artículo 209.- Ejecución subsidiaria

Habrà lugar a la ejecución subsidiaria cuando se trate de actos que por no ser personalísimos puedan ser realizados por sujeto distinto del obligado:

1. En este caso, la entidad realizará el acto, por sí o a través de las personas que determine, a costa del obligado.

2. El importe de los gastos, daños y perjuicios se exigirá conforme a lo dispuesto en el artículo anterior.

3. Dicho importe podrá liquidarse de forma provisional y realizarse antes de la ejecución, o reservarse a la liquidación definitiva.

(Énfasis agregado)

	<p>5. Se sugiere definir qué entiende la autoridad por "ejecución subsidiaria", así como el concepto de "ejecución forzosa".</p>	<p>Por tanto, no es exigible que el OEFA cuente con un procedimiento para la liquidación de costos de la ejecución subsidiaria; al contrario, el administrado se encuentra obligado a asumir los costos realizados en la ejecución subsidiaria a cargo del OEFA.</p> <p>Por otro lado, si el administrado no está de acuerdo con lo dispuesto en la medida administrativa puede solicitar su variación conforme lo establecen los Artículos 17° y 20° Reglamento de Procedimiento Administrativo Sancionador, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 027-2017-OEFA/CD (en adelante, RPAS), dentro del plazo otorgado para su ejecución⁷. Del mismo modo, en caso de no encontrarse de acuerdo con el contenido de la medida administrativa, puede presentar recursos administrativos.</p> <p>5. El concepto de mecanismos de ejecución forzosa se encuentra en el Artículo 207 del TUO de la LPAG, que menciona a: la ejecución coactiva, ejecución subsidiaria, multa coercitiva, y compulsión sobre las personas.</p> <p>En el caso particular de la ejecución subsidiaria, recogida en el Artículo 209 del TUO de la LPAG, esta se lleva a cabo cuando se trate de actos que por no ser personalísimos puedan ser realizados por sujeto distinto del obligado: (i) en este caso, la entidad realizará el acto, por sí o a través de las personas que determine, a costa del obligado; (ii) el importe de los gastos, daños y perjuicios se exigirá conforme a lo dispuesto en el artículo anterior; (iii) dicho importe podrá liquidarse de forma provisional y realizarse antes de la ejecución, o reservarse a la liquidación definitiva.</p> <p>Por consiguiente, no es necesario definir en la fórmula normativa a "ejecución subsidiaria" y "ejecución forzosa", toda vez que ambas figuras se encuentran reguladas en el TUO de la LPAG.</p>
--	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

⁷ Reglamento del Procedimiento Administrativo Sancionador del Organismo de Evaluación y Fiscalización Ambiental - OEFA, aprobado por Resolución del Consejo Directivo N° 027-2017-OEFA/CD.

Artículo 17.- Acciones complementarias y variación de medida cautelar
(...)

17.2 En cualquier etapa del procedimiento, se puede dejar sin efecto o variar, de oficio o a pedido de parte, la medida cautelar, en virtud de circunstancias sobrevinientes o que no pudieron ser consideradas en el momento de su adopción. La autoridad competente se pronuncia mediante resolución debidamente motivada. No procede la solicitud de variación de medida cautelar una vez vencido el plazo otorgado por la autoridad competente para su cumplimiento

Artículo 20.- Variación de la medida correctiva

La autoridad competente puede dejar sin efecto o variar la medida correctiva dictada, de oficio o a pedido de parte, en virtud de circunstancias sobrevinientes o que no pudieron ser consideradas en el momento de su adopción. La autoridad competente se pronuncia mediante resolución debidamente motivada. No procede la solicitud de variación de medida correctiva una vez vencido el plazo otorgado por la autoridad competente para su cumplimiento.

	<p>6. Finalmente, el reglamento vigente hace referencia a que la "Autoridad Supervisora" es la facultada para ejecutar la medida administrativa; pero ahora se propone que lo pueda realizar el "Supervisor".</p> <p>Al respecto, resulta cuestionable que el supervisor de manera unilateral y con su propio criterio disponga la ejecución de la medida administrativa, puesto que conforme al ROF del OEFA la facultad se encuentra en el órgano de línea, esto es en la Autoridad Supervisora.</p> <p>Cabe agregar que el Reglamento tampoco establece una definición para el concepto de "Supervisor" por lo que en todo caso debería ser incluido.</p> <p>Teniendo en cuenta nuestros comentarios, proponemos el siguiente texto:</p> <p>"Artículo 22.- Ejecución de las medidas administrativas 22.1 En caso el administrado no ejecute la medida administrativa, el supervisor <u>la Autoridad Supervisora</u> puede ejecutarla de forma subsidiaria, <u>conforme a lo establecido en el Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N°</u></p>	<p>6. Respecto uso del término de "Autoridad Supervisora" y "supervisor", se advierte que de conformidad con el Literal m) del Artículo 5 del Reglamento de Supervisión, aprobado por Resolución de consejo Directivo N° 006-2019-OEFA/CD (en adelante, Reglamento de Supervisión), la Autoridad Supervisora efectúa sus actividades a través de los supervisores⁸; es decir los supervisores ejecutan las medidas cautelares o correctivas, no por cuenta propia sino por disposición de la Autoridad Supervisora, de lo contrario estarían incurriendo en responsabilidad funcional.</p> <p>Por lo expuesto, no resulta cuestionable que la fórmula normativa precise que es el supervisor, quien, por disposición de la Autoridad Supervisora, ejecute la medida administrativa</p>
--	-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

⁸ Reglamento de Supervisión, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 006-2019-OEFA/CD. -

Artículo 5.- Definiciones

(...)

m) Supervisor: Persona natural o jurídica que ejerce la función de supervisión de conformidad con lo establecido en la normativa vigente.

(...)

	<p><u>004-2019-JUS</u>, por sí o a través de terceros, cuyo costo es asumido por el administrado, siempre que se produzcan lo siguientes supuestos:</p> <p>a) Se haya aplicado previamente algún otro mecanismo de ejecución forzosa; y,</p> <p>b) Cuando se ordene el decomiso temporal de bienes; o la paralización o cese o restricción de la actividad extractiva, productiva, o de servicios; o el cierre temporal, parcial o total, del local o establecimiento donde se lleve a cabo la actividad; o las medidas dictadas en el marco de la competencia sobre las actividades productivas e infraestructura y servicios <u>que no tengan carácter personalísimo</u>.</p> <p><u>Los costos por la ejecución subsidiaria únicamente comprenderán los costos efectivamente incurridos por la ejecución de la medida administrativa.</u></p> <p><u>La liquidación de los costos por la ejecución subsidiaria se realizará conforme al procedimiento que establezca el OEFA. Este procedimiento deberá contemplar, por lo menos, la documentación mínima que sustentará la liquidación, así como plazos para cuestionar el sustento, de ser el caso. (...)</u>".</p> <p>Luz del Sur Se requiere precisar en la norma es que las acciones a ejecutar por parte de OEFA deben estar estrictamente limitadas a aquello que fue requerido al administrado, no pudiendo ser acciones más amplias, complementarias o, inclusive, no puede ser acciones que se realicen por procedimientos que sean más onerosos que los procedimientos o acciones habituales. Las acciones que realice OEFA deben además cumplir con las normas de seguridad requeridas en las actividades del administrado.</p>	<p>Respuesta al comentario de Luz del Sur: En el caso de la ejecución subsidiaria, la Autoridad de Supervisión realiza por sí misma, o a través de terceros, las acciones que el administrado se encuentra obligado a llevar a cabo y que no ha cumplido.</p> <p>Cabe indicar que el supervisor ejecuta la medida administrativa incumplida por el administrado. Para ello, debe cumplir con los requisitos de seguridad y salud en el trabajo, sin que ello implique la obstaculización de sus labores, tal conforme se señala en el Literal h) del Artículo 7° del Reglamento de Supervisión.</p> <p>Según Morón Urbina, en la ejecución subsidiaria lo que realiza la Administración Pública, por sí misma o a través de terceros, es exactamente lo que tenía que haber realizado el obligado y no lo realizó, pues no es admisible realizar obligaciones más amplias o complementarias, e incluso realizarlas por procedimientos más costosos⁹.</p> <p>La aplicación de la ejecución subsidiaria de las medidas administrativas debe tener en cuenta los principios de legalidad, razonabilidad y proporcionalidad reconocidos en el Título Preliminar del TUO de la Ley N° 27444, puesto que se deben considerar los límites de la facultad atribuida a la entidad perteneciente a la administración pública.</p> <p>Por otro lado, se señala que el dictado de una medida correctiva implica disposiciones contenidas en la Resolución Final, a través de las cuales se impone al administrado una orden para revertir, o disminuir en lo posible, el efecto nocivo que la conducta infractora hubiera podido producir en el ambiente, los recursos naturales y la salud de las personas; mientras que el dictado de una medida cautelar se vincula a disposiciones a través de las cuales se impone al administrado una orden para prevenir un daño irreparable al</p>
--	-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

⁹ MORÓN URBINA, Juan Carlos. Comentarios a la Ley del Procedimiento Administrativo General. Nuevo Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444. Tom II. Gaceta Jurídica 2019, p. 137

	<p>PRODUCE</p> <p>1. Con esta modificación, los titulares de actividades productivas (agricultura, pesca, acuicultura, industria manufacturera) e infraestructura y servicios tendrían un tratamiento discriminatorio o desigual, en comparación con otras actividades (hidrocarburos, minería y electricidad), pues el supervisor siempre podrá ejecutar subsidiariamente las medidas sin que se haya aplicado previamente otro mecanismo de ejecución forzosa, lo que no está fundamentado en un análisis técnico legal objetivo en la exposición de motivos.</p>	<p>ambiente, los recursos naturales o la salud de las personas, ante la detección de la comisión de una presunta infracción. Es decir que, su dictado obedece a circunstancias específicas, las cuales no se encuentran orientadas a la paralización de la actividad en sí misma, sino a evitar la generación o continuidad de impactos negativos al ambiente.</p> <p>En ese sentido, el costo de su ejecución no podría ser comparable con los procedimientos, medidas o acciones habituales propios de la actividad del administrado.</p> <p>Por consiguiente, en mérito a los principios de legalidad y razonabilidad, recogidos en el Artículo IV del TUO de la LPAG, el OEFA está facultado solamente a ejecutar las medidas de carácter no personalísimo que se dispuso al administrado y que éste no acató.</p> <p>Respuesta al comentario de PRODUCE:</p> <p>1. La fórmula normativa señala que los supuestos de los Literales a) y b) deben cumplirse para poder ejecutar una medida administrativa de forma subsidiaria. El primer supuesto se relaciona a que se haya accionado un medio de ejecución forzosa distinto a la ejecución subsidiaria. Cabe precisar que, los demás medios de ejecución forzosa son la ejecución coactiva, la multa coercitiva, y la compulsión sobre las personas, según lo previsto en el Artículo 207 del TUO de la LPAG.</p> <p>Las medidas señaladas en el Literal b) tienen como característica común que su ejecución es inmediata y de carácter no personalísimo; sin embargo, el OEFA también puede disponer medidas administrativas que contengan un carácter personalísimo, las cuales no pueden ser ejecutadas de manera subsidiaria y cuyo cumplimiento sea considerado inmediato, de acuerdo con el plazo otorgado por la Autoridad Decisora que ordena dicha medida, la cual, evidentemente, dependerá de cada caso.</p> <p>Respecto a la ejecución subsidiaria de las medidas administrativas en el sector de producción, infraestructura y servicios, considerando su naturaleza y existiendo actividades que se desarrollan sin instrumento de gestión ambiental, incurriendo en infracciones administrativas, es posible que se puedan presentar distintos escenarios que ameritan el dictado de otro tipo de medidas, siempre que cumplan con los alcances de correctiva o cautelar y cuenten con la característica de ser no personalísimo, tal como el caso de retiro de tuberías o clausura, entre otras, corresponde incluirlas en la fórmula normativa.</p>
--	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

	<p>2. Asimismo, se requiere mejorar la redacción de los literales a) y b) para entender claramente que estamos ante supuestos de ejecución subsidiaria no inmediata e inmediata de medidas administrativa y qué actividades y medidas administrativas se encuentran comprendidas en cada supuesto, precisando además que en ambos las medidas administrativas a ser ejecutadas subsidiariamente deben tener un carácter no personalísimo, de conformidad con lo establecido en el 209 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS.</p> <p>3. Por otro lado, por motivos de predictibilidad y claridad técnico legal para los supervisores, se debe precisar cuál será el procedimiento a seguir por parte del supervisor y del OEFA en los supuestos de ejecución subsidiaria de medidas administrativas.</p>	<p>Cabe precisar que lo señalado anteriormente, se desarrolla en la Exposición de Motivos.</p> <p>2. Respecto a las medidas inmediatas o no inmediatas, tal división no ha sido establecida en el proyecto normativo. Asimismo, la ejecución subsidiaria se realiza en mérito a lo desarrollado en el TUO de la LPAG, en el cual no se encuentra la característica vinculada a la temporalidad de la ejecución.</p> <p>El párrafo correspondiente al Numeral 22.1 de la fórmula normativa menciona que, frente a la inacción del administrado, el supervisor (por sí mismo o a través de tercero) puede realizar la ejecución subsidiaria de esta medida. En ese sentido, tal como se señala en los párrafos precedentes, el OEFA se encuentra obligado a cumplir con el contenido del TUO de la LPAG, en mérito a su Artículo I. Por tanto, la ejecución subsidiaria referida en el RPAS debe cumplir con los requisitos señalados en el Artículo 209° del TUO de la LPAG, el cual incluye el carácter no personalísimo.</p> <p>3. Respecto al procedimiento que debe seguir el supervisor en la ejecución subsidiaria de medidas administrativas, la fórmula normativa no lo desarrolla, dado que la finalidad¹⁰ del RPAS es regular el ejercicio de la función fiscalizadora y sancionadora del OEFA, que además involucra el dictado de las medidas cautelares y correctivas.</p> <p>No obstante, una vez aprobada la fórmula normativa y en el marco de la normativa correspondiente, es posible regular un procedimiento específico interno con la finalidad de establecer las pautas para las acciones del supervisor o tercero ante la tarea de ejecutar medidas cautelares o correctivas incumplidas por el administrado, lo cual se detalla en la Exposición de Motivos.</p>
--	-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

¹⁰ **Guía de Técnica Legislativa para la elaboración de Proyectos Normativos de las Entidades del Poder Ejecutivo. Cuarta edición. Aprobado por Resolución Directoral N° 002-2019-JUS/DGDNCR**

Páginas 22-23

1.6. Criterios básicos para la formulación de una propuesta normativa La formulación de una propuesta normativa debe sujetarse a los siguientes principios básicos:

(...)

Debe guardar coherencia interna y con el resto del ordenamiento jurídico: de modo que todos sus artículos regulen el mismo objeto para alcanzar la misma finalidad; asimismo, se debe asegurar la coherencia entre el texto que se propone y el resto de la normativa vigente. Debe tenerse en cuenta que los dispositivos tienen impacto directo o indirecto con otras normas de similar jerarquía, así como con normas de carácter reglamentario. El funcionario público debe advertir acerca de las incoherencias que pudieran plantearse y proponer una solución armoniosa.

(...)

Página 29

(...)

La finalidad determina el porqué de la regulación que se propone. Expresa la voluntad del legislador u órgano decisor y sirve de guía para la interpretación de la norma.

(..)



"Esta es una copia auténtica imprimible de un documento electrónico archivado por el OEFA, aplicando lo dispuesto por el Art. 25 de D.S. 070-2013-PCM y la Tercera Disposición Complementaria Final del D.S. N° 026-2016-PCM. Su autenticidad e integridad pueden ser contrastadas a través de la siguiente dirección web: <https://sistemas.oefa.gob.pe/verifica> e ingresando la siguiente clave: 09138639"



09138639