



RESOLUCIÓN DE GERENCIA GENERAL

Expediente N.º PAS-001-2022-SUNASS-ODS-ICA

N.º 125-2022-SUNASS-GG

Lima, 16 de noviembre de 2022

VISTOS:

El recurso de apelación interpuesto por **EPS SEMAPACH S.A. (EPS)** contra la Resolución de la Dirección de Sanciones N.º 127-2022-SUNASS-DS y el Informe N.º 089-2022-SUNASS-OAJ de la Oficina de Asesoría Jurídica.

CONSIDERANDO:

I. ANTECEDENTES

- 1.1 Mediante Resolución N.º 0003-2022-SUNASS-ODS-ICA¹, la Oficina Desconcentrada de Servicios de Ica (ODS) de la Superintendencia Nacional de Servicios de Saneamiento (**Sunass**) inició un procedimiento administrativo sancionador (PAS) a la **EPS** porque habría incurrido en la infracción tipificada en el numeral 30 del ítem F del anexo N.º 4 del Reglamento General de Fiscalización y Sanción² (RGFS) relativa a "*No proporcionar información o presentar información insuficiente a la SUNASS*".
- 1.2 A través del Oficio N.º 133-2022-EPS SEMAPACH S.A.-G.OPERACIONES, la **EPS** presentó sus descargos³.
- 1.3 Con el Oficio N.º 169-2022-SUNASS-DS, la Dirección de Sanciones (**DS**) de la **Sunass** remitió a la **EPS** el Informe final de instrucción N.º 160-2022-SUNASS-ODS-ICA-ESP y el Memorandum N.º 116-2022-SUNASS-ODS-ICA, otorgándole un plazo de cinco días hábiles para que se pronuncie antes de la emisión de la respectiva resolución.

¹ Notificada a la **EPS** el 1.3.2022.

² Aprobado por Resolución de Consejo Directivo N.º 003-2007-SUNASS-CD publicada en la separata de normas legales del diario oficial *El Peruano* el 18.1.2007 y modificatorias.

³ El 22.3.2022.

Expediente N.º PAS-001-2022-SUNASS-ODS-ICA

- 1.4** Por el Oficio N.º 418-2022-EPS SEMAPACH S.A. G. G⁴, la **EPS** absolvió el traslado conferido.
- 1.5** Mediante la Resolución N.º 127-2022-SUNASS-DS⁵ del 14.9.2022 (**Resolución 127**), la **DS** resolvió lo siguiente:
- a) Declarar a la **EPS** responsable por la comisión de la infracción tipificada en el numeral 30 del ítem F del anexo N.º 4 del RGFS.
 - b) Sancionar a la **EPS** con una multa de 10 Unidades Impositivas Tributarias (UIT).
- 1.6** El 4.10.2022 la **EPS** interpuso recurso de apelación contra la **Resolución 127** en el extremo que la sanciona con una multa de 10 UIT, y solicita su nulidad bajo los siguientes argumentos:
- a) La infracción tipificada en el numeral 30 del ítem F del anexo N.º 4 del RGFS tiene dos tipos de sanción: amonestación escrita o multa.
 - b) Aunque fuera de plazo, entregó a la **Sunass** la información solicitada.
 - c) Por ello, a su juicio, la primera instancia debió valorar este hecho y aplicarle una amonestación escrita y no una multa.

II. CUESTIONES A DETERMINAR

- 2.1** Si el recurso de apelación interpuesto reúne los requisitos de procedencia.
- 2.2** En caso de reunir los requisitos indicados en el numeral anterior, si el recurso de apelación es fundado o no.

III. ANÁLISIS

Procedencia del recurso administrativo

- 3.1** El párrafo 11.1 del artículo 11 del Texto Único Ordenado de Ley N.º 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General (TUO de LPAG), establece que "*Los administrados plantean la nulidad de los actos administrativos*

⁴ Recibido por la **Sunass** el 27.7.2022.

⁵ Notificada a la **EPS** el 14.9.2022.

Expediente N.º PAS-001-2022-SUNASS-ODS-ICA

que les conciernan por medio de los recursos administrativos previstos en el Título III Capítulo II de la presente Ley'.

- 3.2** De acuerdo con el artículo 218 del TUO de LPAG y el artículo 44 del RGFS, el plazo para la interposición del recurso de apelación es de 15 días hábiles perentorios.
- 3.3** La **Resolución 127** fue notificada el 14.9.2022 y la **EPS** apeló el 4.10.2022, por lo que el recurso de apelación fue presentado dentro del plazo legal.
- 3.4** Asimismo, se verifica que el escrito ha sido suscrito por el apoderado de la **EPS**.
- 3.5** De lo expuesto, el recurso de apelación interpuesto por la **EPS** reúne los requisitos de procedencia exigidos en los artículos 124, 220 y 221 del TUO de LPAG, por lo que corresponde determinar si es fundado o no.

Análisis del recurso de apelación

- 3.6** Del recurso de apelación de la **EPS** se advierte que esta ha apelado la **Resolución 127** únicamente en el extremo referido a la imposición de la multa de 10 UIT, por lo que el análisis de esta instancia se centrará solo sobre este aspecto.
- 3.7** La **EPS** señala que la primera instancia debió aplicarle una amonestación escrita porque, aunque fuera de plazo, presentó la información requerida por la **Sunass**.
- 3.8** El artículo 34 del RGFS regula la amonestación escrita del siguiente modo:

"Artículo 34.- Facultad del órgano resolutorio

La Dirección de Sanciones o la Gerencia General, según corresponda, de acuerdo al análisis que efectúen, tienen la facultad de imponer amonestación escrita en alguno de los siguientes casos:

Expediente N.º PAS-001-2022-SUNASS-ODS-ICA

a) Cuando el administrado haya efectuado las medidas necesarias para mitigar las consecuencias de su incumplimiento hasta antes de la emisión de la resolución de sanción.

b) Cuando considere que la imposición de una multa podría agravar las circunstancias del administrado en perjuicio de los usuarios.

La nueva sanción a imponerse será de una multa si se advierte que el infractor, en el lapso de un año de cometida la nueva infracción, ha sido sancionado con amonestación escrita, mediante resolución que haya quedado firme o que haya agotado la vía administrativa.”

- 3.9** Como se nota la imposición de una amonestación escrita no es una obligación de los órganos resolutivos (**DS** o Gerencia General), sino que es una facultad, pero sujeta al cumplimiento de determinadas condiciones, es decir, es una **potestad reglada**. En ese orden de ideas, si estas no se configuran, aquellos están obligados a imponer la multa respectiva.
- 3.10** La primera infracción se cometió el 17.7.2020 y fue sancionada con amonestación escrita mediante la Resolución N.º 098-2021-SUNASS-DS emitida el 18.11.2021, la cual quedó firme el 13.12.2021.
- 3.11** La infracción de este PAS se materializó el 13.9.2021, por lo que el plazo de un año de cometido este ilícito finalizó el 13.9.2022, dentro del cual se advierte la referida Resolución N.º 098-2021-SUNASS-DS.
- 3.12** En consecuencia, si bien la **EPS** efectuó las medidas necesarias para mitigar su incumplimiento (presentó extemporáneamente la información requerida por la **Sunass**), está inmersa en el supuesto de hecho previsto en el último párrafo del artículo 34 del RGFS.
- 3.13** Por consiguiente, como la **EPS** no cumplía las exigencias del artículo 34 del RGFS, la primera instancia no estaba facultada a sancionarla con amonestación escrita.
- 3.14** Por lo expuesto en los considerandos anteriores, se constata que la multa en cuestión se ajusta al marco normativo vigente, por lo que corresponde desestimar el pedido de nulidad de la **EPS** y, por ende, declarar infundado su recurso de apelación.

Expediente N.º PAS-001-2022-SUNASS-ODS-ICA

De acuerdo con lo dispuesto en el artículo 12 del Texto Integrado del Reglamento de Organización y Funciones de la **Sunass**, aprobado por Decreto Supremo N.º 145-2019-PCM; los artículos 218 y 220 del Texto Único Ordenado de la Ley N.º 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, el Reglamento General de Fiscalización y Sanción y la conformidad de la Oficina de Asesoría Jurídica;

SE RESUELVE:

Artículo 1º.- Declarar **INFUNDADO** el pedido de nulidad y el recurso de apelación interpuestos por **EPS SEMAPACH S.A.** contra la Resolución de la Dirección de Sanciones N.º 127-2022-SUNASS-DS por las consideraciones expuestas en la presente resolución.

Artículo 2º.- Declarar agotada la vía administrativa.

Artículo 3º.- NOTIFICAR a **EPS SEMAPACH S.A.** la presente resolución, así como el Informe N.º 089-2022-SUNASS-OAJ.

Artículo 4º.- DISPONER la publicación de la presente resolución en la página institucional de la **Sunass** (www.sunass.gob.pe).

Regístrese, notifíquese y publíquese.

JOSÉ MANUEL ZAVALA MUÑOZ
Gerente General