**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA**

OSINERGMIN N° 2500-2022

Lima, 28 de noviembre del 2022

VISTO:

El expediente N° 202200035887 referido al procedimiento administrativo sancionador iniciado a Compañía Minera San Valentín S.A. (en adelante, SAN VALENTÍN).

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

- 1.1 **2 al 12 de enero de 2022.-** Se realizó una fiscalización sobre capacidad instalada autorizada de la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L” de SAN VALENTÍN¹.
- 1.2 **28 de enero de 2022.-** Mediante Oficio N° 13-2022-OS-GSM/DSMM se puso en conocimiento de SAN VALENTÍN las conclusiones de la fiscalización realizada.
- 1.3 **25 de marzo de 2022.-** Mediante Oficio N° 12-2022-OS-GSM/DSMM se notificó a SAN VALENTÍN el inicio del procedimiento administrativo sancionador.
- 1.4 **25 de marzo de 2022.-** Mediante Oficio N° 52-2022-OS-GSM/DSMM se impuso a SAN VALENTÍN la medida correctiva relativa a *“Abstenerse de operar la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” por encima de la capacidad instalada de 350 TM/día autorizada en la Resolución N° 286-2018-GRJ/GRDE/DREM/DR”*.
- 1.5 **29 de marzo de 2022.-** SAN VALENTÍN presentó descargos al inicio del presente procedimiento administrativo sancionador.
- 1.6 **28 de octubre de 2022.-** Mediante Oficio N° 338-2022-OS-GSM/DSMM se notificó a SAN VALENTÍN el Informe Final de Instrucción N° 29-2022-OS-GSM/DSMM.
- 1.7 **11 de noviembre de 2022.-** SAN VALENTÍN presentó descargos al Informe Final de Instrucción N° 29-2022-OS-GSM/DSMM.

2. INFRACCIÓN IMPUTADA Y SANCIÓN PREVISTA

- 2.1 El presente procedimiento administrativo sancionador fue iniciado ante la presunta comisión por parte de SAN VALENTÍN de la siguiente infracción:

¹ Fiscalización de gabinete de conformidad con el artículo 9° numeral 9.1 literal b) del Reglamento de Fiscalización y Sanción de las actividades energéticas y mineras a cargo de Osinergmin, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 208-2020-OS-CD.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2500-2022**

- Infracción al artículo 86° del Reglamento de Procedimientos Mineros, aprobado por Decreto Supremo N° 020-2020-EM (en adelante, el RPM), y al artículo 2° del Decreto Supremo N° 024-2020-EM. Por operar la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” por encima de la capacidad instalada de 350 TM/día autorizada en la Resolución N° 286-2018-GRJ/GRDE/DREM/DR, durante los años 2020 y 2021.

La infracción se encuentra contenida en el numeral 1.2 del Rubro B del Cuadro de tipificación de Infracciones y Sanciones en Seguridad Minera, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 039-2017-OS/CD (en adelante, Cuadro de Infracciones), que prevé como sanción una multa de hasta diez mil (10 000) Unidades Impositivas Tributarias².

- 2.2 De acuerdo con las Leyes N° 28964 y N° 29901; así como con el Reglamento de Fiscalización y Sanción de las actividades energéticas y mineras a cargo de Osinergmin, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 208-2020-OS-CD (en adelante, RFS), Osinergmin es competente para supervisar el cumplimiento de las disposiciones legales y técnicas referidas a seguridad de la infraestructura, sus instalaciones y la gestión de seguridad de sus operaciones.
- 2.3 Mediante Resolución de Consejo Directivo N° 035-2018-OS/CD se dispuso las instancias del procedimiento administrativo sancionador seguido contra agentes supervisados del sector minero, conforme a la cual la Gerencia de Supervisión Minera es competente para actuar como órgano sancionador.

3. DESCARGOS DE SAN VALENTÍN

Infracción al artículo 86° del RPM y al artículo 2° del Decreto Supremo N° 024-2020-EM.

Descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador:

- a) Con fecha 28 de enero del 2022 se recibió a través de la casilla electrónica, implementada por SAN VALENTÍN el 16 de febrero del 2022, el Oficio N° 13-2022-OS-GSM/DSMM que remitió el Informe N° GSM-18-2022 (Expediente 202200005928), el cual refiere que entre el 2 al 12 de enero del 2022 se realizó una fiscalización en gabinete a la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” con el fin de evaluar si está operando conforme a la capacidad instalada autorizada. El Informe no tiene ninguna conclusión.

Posteriormente, con fecha 11 de marzo del 2022, se presentaron descargos al Oficio N° 12-2022-OS-GSM/DSMM del expediente N° 202200005928; sin embargo, estos descargos se registraron bajo el expediente N° 202200046855, lo que indica la existencia de un error que de haberse evitado no se hubiera producido el inicio del PAS.

- b) Con fecha 7 de marzo de 2020 se presentó ante la Dirección General de Asuntos Ambientales Mineros del Ministerio de Energía y Minas (en adelante, la DGAAM), un Plan Ambiental Detallado (expediente N° 3009884), el mismo que se encuentra pendiente de evaluar desde el 15 de diciembre de 2021 ante la Autoridad Nacional del Agua. Adjunta copia de la Hoja de Trámite.

² Los artículos 86° del RPM y 2° del Decreto Supremo N° 024-2020-EM, recogen lo establecido en el artículo 38° del Reglamento de Procedimientos Mineros aprobado por Decreto Supremo N° 018-92-EM.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2500-2022**

Conforme se advierte, ha transcurrido más de un año sin que la autoridad administrativa haya terminado de evaluar un instrumento ambiental cuyo plazo de aprobación legal es de 45 días.

- c) Durante los meses de enero y febrero de 2022 se está tratando mineral dentro de los límites de capacidad autorizados en la Resolución N° 286-2018-GRJ/GRDE/DREM/DR.

Descargos al Informe Final de Instrucción N° 29-2022-OS-GSM/DSMM

- d) El Oficio N° 012-2022-OS-GSM/DSMM no tiene carácter vinculante, ni mucho menos constituye el inicio de un procedimiento administrativo sancionador (PAS); razón por la cual no se ha hecho uso de la oportunidad de reconocimiento que le otorgaba el referido Oficio.

Si bien en el punto 1.5. “*Antecedentes*” del Informe Final de Instrucción se señala que “*SAN VALENTIN, presentó descargos al inicio del presente procedimiento administrativo sancionador*”; lo cierto es que absolvía un Oficio que claramente señalaba que no era inicio de PAS.

En atención a ello y como cuestión previa, se debe aclarar esta situación y reconocer que el Informe remitido mediante Oficio N° 338-2022-OS-GSM/DSMM no es un Informe Final de Instrucción, sino el inicio de un procedimiento administrativo sancionador, y en atención a ello reordenar el proceso, en caso contrario, el mismo tendrá vicio de nulidad.

Se hace mal en pretender sanear la situación mediante un procedimiento de acumulación que no es tal, ya que solamente se está poniendo un pretexto para continuar con el presente PAS y llegar al Informe Final de Instrucción.

- e) Del Informe Final de Instrucción se puede ver que Osinergmin ha sesgado su apreciación y no ha tomado en cuenta sus descargos. Lo rescatable de dicho informe es que concluye expresamente que SAN VALENTÍN tenía la opción de presentar un PAD en línea con lo dictado mediante Decreto Supremo N° 013-2019-EM.

Se reitera que mediante escrito número 3009884 de fecha 1 de enero del 2020 se presentó ante la DGAAM un PAD con el objetivo de integrar los componentes de la planta concentradora que les permita ampliar la capacidad de la misma hasta 550 TMD. Sin embargo, dicho procedimiento ha demorado más de dos años y medio en terminar; agrega que con fecha 28 de octubre del 2022 fueron notificados con la Resolución Directoral N° 298-2022/MINEM-DGAAM que resolvió desaprobar del referido PAD, sin embargo, dicha Resolución será impugnada por SAN VALENTÍN conforme a ley (adjunta copia de la Resolución).

En atención a ello, la tramitación del PAD debe ser asumido como un eximente de responsabilidad y como consecuencia de ello rebajar la sanción propuesta; asimismo, teniendo en cuenta el estado del procedimiento PAD, debe postergarse la evaluación de la sanción hasta que dicho procedimiento se encuentre con resolución firme.

4. ANÁLISIS

Infracción al artículo 86° del RPM y al artículo 2° del Decreto Supremo N° 024-2020-EM.

Por operar la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” por encima de la capacidad instalada de 350 TM/día autorizada en la Resolución N° 286-2018-GRJ/GRDE/DREM/DR durante los años 2020 y 2021.

El artículo 86° del RPM señala lo siguiente:

“Artículo 86°. - Aprobación de la diligencia de inspección de verificación y autorización de funcionamiento.

86.1 Cumplida la diligencia de inspección de verificación, la Dirección General de Minería o Gobierno Regional, previo informe favorable, emite el acto administrativo en el cual resuelve:

- 1. Aprobar la Inspección de Verificación de la construcción de obras e instalaciones del proyecto aprobado.*
- 2. Autorizar funcionamiento de la concesión de beneficio otorgada o de la modificación aprobada, conforme a la inspección favorable. (...).”*

Por su parte el artículo 2° del Decreto Supremo N° 024-2020-EM establece que:

“Artículo 2.- Solicitud de autorización de funcionamiento de la concesión de beneficio y de su modificación

Durante la vigencia de la Emergencia Sanitaria a nivel nacional, decretado mediante Decreto Supremo N° 008-2020-SA y sus respectivas prórrogas, el procedimiento de autorización de funcionamiento de la concesión de beneficio y de su modificación, se sujeta excepcionalmente y de manera obligatoria a las siguientes disposiciones:

(...)

1) El titular de una concesión de beneficio solicita a la Dirección General de Minería o Gobierno Regional la autorización de funcionamiento de la concesión de beneficio, comunicando la culminación de las obras de construcción e instalación de los componentes de la concesión de beneficio otorgada o de la modificación aprobada, así también la ejecución de pruebas pre operativas/comisionamiento, a través del formulario electrónico vía extranet del portal web del Ministerio de Energía y Minas (...)

(...)

7) La Dirección General de Minería o Gobierno Regional elabora el informe respectivo dentro del plazo de diez (10) días hábiles siguientes a la fecha de presentada la Declaración Jurada, o de absueltas las observaciones y/o recomendaciones, emitiendo el acto administrativo en el cual resuelve aprobar la Verificación de la construcción de obras e instalaciones del proyecto aprobado y autorizar el funcionamiento de la concesión de beneficio otorgada o de la modificación aprobada (...).”

Mediante Resolución N° 286-2018-GRJ/GRDE/DREM/DR de fecha 20 de noviembre de 2018, se autorizó el funcionamiento de la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” a una capacidad instalada de 350 TM/día.

Asimismo, acorde con lo dispuesto por el Decreto Supremo N° 030-2016-EM la capacidad instalada de tratamiento de mineral autorizada se determina en base al tonelaje de tratamiento de mineral diario acumulado durante un año desde el 1 de enero al 31

RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN Nº 2500-2022

diciembre, dividido entre 365 días en base a la Declaración de Estadística Mensual-ESTAMIN. Asimismo, se prevé un margen de hasta un 5% adicional de la capacidad instalada de tratamiento de mineral sin requerir modificación para incremento de la capacidad instalada de tratamiento.

No obstante lo anterior, en el presente caso, conforme a la Declaración de Estadística Mensual – ESTAMIN, presentada por SAN VALENTÍN al Ministerio de Energía y Minas se verifica que la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” ha operado por encima de la capacidad instalada autorizada durante los años 2020 y 2021, tal como se aprecia a continuación:

Año	Mes	Días	TM mes	Promedio diario	TM/día autorizado	Porcentaje de incremento
2020	Enero	31	13,507	455.22	350.0	30% por encima de la capacidad instalada autorizada
	Febrero	29	11,508			
	Marzo	31	12,489			
	Abril	30	13,147			
	Mayo	31	11,550			
	Junio	30	15,073			
	Julio	31	15,859			
	Agosto	31	17,050			
	Setiembre	30	13,004			
	Octubre	31	14,587			
	Noviembre	30	16,500			
	Diciembre	31	12,338			
TOTAL	366	166,612				

Año	Mes	Días	TM mes	Promedio diario	TM/día autorizado	Porcentaje de incremento
2021	Enero	31	14,476	486.41	350	38% por encima de la capacidad instalada autorizada
	Febrero	28	14,476			
	Marzo	31	15,081			
	Abril	30	15,059			
	Mayo	31	13,230			
	Junio	30	15,720			
	Julio	31	17,050			
	Agosto	31	17,050			
	Setiembre	30	15,980			
	Octubre	31	15,669			
	Noviembre	30	12,508			
	Diciembre	31	11,243			
TOTAL	365	177,541				

Esta es una copia auténtica imprimible de un documento electrónico archivado por Osinergmin, aplicando lo dispuesto por el Art. 25 de D.S. 070-2013-PCM y la Tercera Disposición Complementaria Final del D.S. 026-2016-PCM. Su autenticidad e integridad pueden ser contrastadas a través de la dirección web <https://verifica.osinergmin.gob.pe/visor-docs/> ingresando el código **A12C9DIEgv**

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2500-2022**

Conforme a lo anterior, se ha verificado que durante los años 2020 y 2021 SAN VALENTÍN operó la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” por encima de la capacidad instalada de tratamiento autorizada (350 TM/día).

Sobre la procedencia de eximente de responsabilidad

De conformidad con el literal f) del numeral 1 del artículo 257° del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 04-2019-JUS (en adelante, el TUO de la LPAG) y el literal e) del artículo 16° del RFS, constituye una condición eximente de responsabilidad, la subsanación voluntaria por parte del Agente Fiscalizado del acto u omisión imputado como constitutivo de infracción administrativa, con anterioridad a la notificación del inicio del procedimiento administrativo sancionador.

Ahora bien, para la aplicación de la eximente de responsabilidad por subsanación, la Administración Pública debe tener en consideración si la conducta infractora es pasible de subsanación (condiciones, características y naturaleza de la infracción involucrada), las circunstancias en que se produjo (efectos o consecuencias) y si las acciones realizadas por el agente supervisado califican como una subsanación de la conducta infractora. Asimismo, debe cumplirse con la oportunidad de la subsanación y el carácter voluntario, que no se presenta en caso de una acción inducida o de cumplimiento de una medida administrativa.

Conforme al diccionario de la Real Academia de la Lengua Española, la definición de subsanar contiene la aceptación: 2. tr. Reparar o remediar un defecto o resarcir un daño.

Cabe señalar que en el presente caso el “defecto” a ser subsanado consiste en operar la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” por encima de 350 TM/día sin contar con una autorización de la Dirección General de Minería. Asimismo, la subsanación voluntaria indicada debe haberse efectuado con anterioridad a la notificación del inicio del procedimiento administrativo sancionador.

En el presente caso, no resulta de aplicación la subsanación voluntaria y consecuente eximente de responsabilidad, en tanto SAN VALENTÍN no acreditó la subsanación del acto u omisión imputado como constitutivo de infracción administrativa, antes del inicio del procedimiento administrativo sancionador.

Análisis de los descargos:

Respecto al descargo a), en cuanto a que SAN VALENTÍN implementó la casilla electrónica recién con fecha 16 de febrero de 2022, se debe indicar que mediante Resolución de Consejo Directivo N° 003-2021-OS/CD, publicada en el Diario Oficial El Peruano el 15 de enero de 2021, se aprobó el Reglamento del Sistema de Notificación Electrónica de Osinergmin, en cuyo numeral 7.5 se establece que la notificación electrónica surte efectos legales cuando se deposita en la casilla electrónica, según la fecha y hora registrada en el Sistema de Notificación Electrónica (SNE), con prescindencia de la fecha en que el usuario haya ingresado a dicha plataforma informática o haya dado lectura al acto o actuación notificados.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2500-2022**

En el presente caso, de la revisión del SNE de Osinergmin, se verifica que SAN VALENTÍN figura como afiliado a dicho Sistema el 24 de enero de 2021, siendo que a la fecha figura como “activo”³:

Por tanto, es responsabilidad de SAN VALENTÍN revisar la casilla electrónica que le fue asignada a efectos de tomar conocimiento oportuno de las notificaciones efectuadas por Osinergmin, por lo que la notificación realizada el 28 de enero de 2022 del Oficio N° 13-2022-OS-GSM/DSMM resulta plenamente válida.

Ahora bien, mediante el Oficio N° 13-2022-OS-GSM/DSMM (Expediente N° 202200005928), se puso en conocimiento de SAN VALENTÍN hechos que podían estar vinculados a incumplimientos de obligaciones exigibles por el RPM, vinculados a operar la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” por encima de la capacidad instalada autorizada en la Resolución N° 286-2018-GRJ/GRDE/DREM/DR⁴. En la referida comunicación se indicó que la misma no constituía el inicio de un procedimiento administrativo sancionador.

En relación con el escrito presentado con fecha 11 de marzo de 2022, en tanto contenía información relacionada con el Oficio N° 13-2022-OS-GSM/DSMM fue acumulado en el expediente N° 202200005928, pese al error de SAN VALENTÍN de presentarlo mediante expediente N° 202200046855. Esta situación fue comunicada a SAN VALENTÍN el 14 de marzo de 2022; por lo que resulta improcedente alegar error de procedimiento con respecto al presente procedimiento administrativo sancionador.

Sin perjuicio de lo anterior, se debe señalar que los argumentos formulados por SAN VALENTÍN en el escrito del 11 de marzo de 2022, son los mismos que los descargos presentados con fecha 29 de marzo de 2022 contra el Oficio N° 12-2022-OS-GSM/DSMM de inicio del presente procedimiento administrativo sancionador, los cuales han sido materia de análisis.

Con relación al descargo b), se debe indicar que conforme al artículo 71° del Reglamento para el Cierre de Minas aprobado por Decreto Supremo N° 033-2005-EM, artículo incorporado por el Decreto Supremo N° 013-2019-EM, los titulares mineros que cuenten con un instrumento de gestión ambiental vigente y hayan construido componentes o realizado modificaciones al proyecto, sin haber obtenido de manera previa la aprobación correspondiente, podían presentar un Plan Ambiental Detallado (PAD) ante la DGAAM a fin que determine su viabilidad técnica y ambiental, lo que se realiza sin perjuicio de las sanciones que en el marco de sus competencias el Osinergmin pueda imponer (artículo 71.1).

3

Detalle de Creación Casilla Electrónica	
Documento de identificación	RUC 20153288519
Nombre / razón social	COMPANIA MINERA SAN VALENTIN S.A.
Correo electrónico	acardenas_ciamsv@yahoo.es
Usuario generado	20153288519
Tipo de Consentimiento	General
Fecha de creación	24/01/2021 02:29:57 AM
Estado	Activo

⁴ Verificados en la fiscalización de gabinete realizada del 2 al 12 de enero de 2022.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN Nº 2500-2022**

En consecuencia, la disposición señalada no exonera de responsabilidad administrativa por el incumplimiento de las obligaciones exigibles contenidas en el RPM y en el artículo 2° del Decreto Supremo N° 024-2020-EM.

Por lo contrario, se dispone que la Adecuación de Componentes se realizará *“sin perjuicio de las sanciones que en el marco de sus competencias el Osinergmin o el OEFA, puedan imponer”*, por lo que el procedimiento de regularización no exime de las sanciones que pueda imponer Osinergmin por el incumplimiento de la normativa vigente, ello independientemente de la supuesta demora incurrida por la DGAAM, y que, de ser el caso, debe quedar establecido que tendría su origen en el incumplimiento de SAN VALENTÍN de las obligaciones previstas en el RPM.

En efecto, previo a operar la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” por encima de la capacidad instalada autorizada en la Resolución N° 286-2018-GRJ-GRDE-DREM-DR (350 TM/día), SAN VALENTÍN debió contar con la autorización de funcionamiento correspondiente; al no hacerlo incurrió en infracción sancionable.

Cabe señalar que SAN VALENTÍN como titular de actividad minera tiene pleno conocimiento que la autorización de funcionamiento por su propia naturaleza y conforme ha sido establecida tiene un carácter constitutivo de derecho, vale decir, su obtención es un requisito previo para operar la planta por encima de la capacidad instalada autorizada.

Respecto del descargo c), en relación a que durante los meses de enero y febrero de 2022 se encuentra tratando mineral dentro de los límites autorizados, se debe recordar que acorde con lo dispuesto por el Decreto Supremo N° 030-2016-EM la capacidad instalada de tratamiento de mineral autorizada se determina en base al tonelaje de tratamiento de mineral diario acumulado durante un año desde el 1 de enero al 31 diciembre, dividido entre 365 días en base a la Declaración de Estadística Mensual-ESTAMIN.

Asimismo, mediante Oficio N° 52-2022-OS-GSM/DSMM notificado el 25 de marzo de 2022 se impuso a SAN VALENTÍN la medida correctiva de “Abstenerse de operar la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” por encima de la capacidad instalada de 350 TM/día autorizada en la Resolución N° 286-2018-GRJ/GRDE/DREM/DR”.

En consecuencia, el cumplimiento de la capacidad autorizada de la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” será fiscalizado en su oportunidad conforme a lo estipulado por el Decreto Supremo N° 030-2016-EM y la medida correctiva dictada por la División de Supervisión de la Mediana Minería.

En relación al descargo d), en cuanto a que Oficio N° 12-2022-OS-GSM/DSMM no tiene carácter vinculante ni constituye el inicio del presente procedimiento administrativo sancionador, se debe señalar que el citado Oficio, notificado a SAN VALENTÍN el 25 de marzo de 2022, constituye la comunicación formal del inicio del procedimiento administrativo sancionador por infracción al artículo 86° del Reglamento de Procedimientos Mineros, aprobado por Decreto Supremo N° 020-2020-EM y al artículo 2° del Decreto Supremo N° 024-2020-EM.

En ese sentido, el Oficio N° 12-2022-OS-GSM/DSMM detalla los actos que se atribuyen como infracción, las normas que prevén dichos actos como infracciones administrativas; las sanciones que, en su caso, se le pudiera imponer; el órgano competente para imponer

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2500-2022**

la sanción y la norma que le otorga dicha competencia; el plazo dentro del cual podía podrá presentar sus descargos por escrito; y, la documentación que sustenta la imputación.

Conforme a lo cual, el Oficio N° 012-2022-OS-GSM/DSMM cumple con todos los requisitos establecidos en el numeral 3 del artículo 254.1 del TUO de la LPAG y artículo 20.2 del RFS para la notificación de cargos.

A mayor abundamiento, SAN VALENTÍN tenía pleno conocimiento que mediante el Oficio N° 012-2022-OS-GSM/DSMM se le iniciaba procedimiento administrativo sancionador, conforme se advierte del escrito presentado con fecha 29 de marzo de 2022, donde indica expresamente la presentación de “Descargos” tanto en la sumilla como en el desarrollo del documento, donde indica “(...) procedemos a reiterar nuestros descargos que también cubren los descargos del presente IPAS (...)”.

Conforme a lo cual no se ha incurrido en causal de nulidad, ni se ha realizado acumulación alguna; resultando improcedente sostener que el Informe Final de instrucción N° 29-2022-OS-GSM/DSMM constituya el inicio del procedimiento sancionador.

Respecto al descargo e), cabe señalar que el Informe Final de Instrucción N° 29-2022-OS-GSM/DSMM analizó todos y cada uno de los descargos formulados por SAN VALENTÍN en su escrito de fecha 29 de marzo de 2022.

De otro lado, cabe reiterar que conforme al artículo 71° del Reglamento para el Cierre de Minas aprobado por Decreto Supremo N° 033-2005-EM, artículo incorporado por el Decreto Supremo N° 013-2019-EM, la presentación del PAD ante la DGAAM se realiza sin perjuicio de las sanciones que en el marco de sus competencias el Osinergmin pueda imponer (artículo 71.1); por lo que resulta improcedente solicitar la postergación del presente procedimiento sancionador hasta que se resuelva el recurso presentado contra la Resolución Directoral N° 298-2022/MINEM-DGAAM, que resolvió desaprobado el referido PAD.

Asimismo, dado que el PAD constituye un procedimiento de regularización de ilícitos ambientales, la supuesta demora incurrida por la DGAAM, no desvirtúa el hecho que previo a operar la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” por encima de la capacidad instalada autorizada, SAN VALENTÍN debió contar con la autorización de funcionamiento correspondiente.

Finalmente, se debe dejar en claro que el PAD constituye una regularización de carácter ambiental, y no una autorización de funcionamiento, por lo que su presentación ante la DGAAM no constituye un eximente de responsabilidad.

En consecuencia, se encuentra acreditado el incumplimiento imputado, el que resulta sancionable conforme al numeral 1.2 del Rubro B del Cuadro de Infracciones.

5. DETERMINACIÓN DE LA SANCIÓN A IMPONER

Respecto al Principio de Culpabilidad previsto en el numeral 10 del artículo 248° del TUO de la LPAG, se debe señalar que la responsabilidad administrativa se determina de forma objetiva conforme al artículo 1° de la Ley N° 27699, Ley Complementaria de

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2500-2022**

Fortalecimiento Institucional de Osinergmin y el artículo 13° de la Ley N° 28964, Ley que transfiere competencias de supervisión y fiscalización de las actividades mineras al Osinergmin.

De acuerdo al Principio de Razonabilidad, previsto en el numeral 3 del artículo 248° del TUO de la LPAG, las autoridades deben prever que la comisión de la conducta sancionable no resulte más ventajosa para el infractor que cumplir las normas infringidas o asumir la sanción.

Asimismo, conforme al numeral 5 del artículo 248° del TUO de la LPAG, la determinación de la multa se realiza con las disposiciones sancionadoras vigentes a la fecha de la comisión de la infracción salvo que las disposiciones posteriores le sean más favorables.

En consecuencia, mediante Resolución de Consejo Directivo N° 120-2021-OS/CD se aprobó la Guía Metodológica para el cálculo de la multa base (en adelante, la Guía) por consiguiente, se encuentra acreditado en el Informe Final de Instrucción N° 29-2022-OS-GSM/DSMM, el análisis para la determinación de las sanciones considerando su cálculo con las disposiciones anteriores a la vigencia de la Guía, y de acuerdo a la Guía como las disposiciones aplicables a partir de su vigencia, aplicando en cada caso los parámetros, factores, criterios y valores que les corresponden⁵.

En tal sentido, se ha establecido y sustentado que la determinación de las sanciones conforme a lo dispuesto por las disposiciones anteriores a la Guía resulta más favorable para el administrado⁶, tal como se expone a continuación:

5.1 Infracción al artículo 86° del RPM y al artículo 2° del Decreto Supremo N° 024-2020-EM

De acuerdo con lo señalado en el numeral 4, SAN VALENTÍN ha cometido una (1) infracción, la cual se encuentra tipificada y resulta sancionable conforme al numeral 1.2 del Rubro B del Cuadro de Infracciones.

Para efectos de la determinación de la multa se tomará en cuenta lo establecido en la Resolución de Gerencia General N° 256-2013-OS/GG, considerando lo siguiente:

- La infracción fue detectada sin haberse generado una afectación concreta, por lo que en el presente caso corresponde aplicar el procedimiento de cálculo previsto en el numeral 3.1 de la Resolución de Gerencia General N° 256-2013-OS/GG (infracción ex – ante).
- Conforme al numeral 3.1.2 de la Resolución de Gerencia General N° 256-2013-OS/GG, se considera el valor del beneficio ilegalmente obtenido, así como la capacidad de generación de riqueza (1% del valor de las ventas).

⁵ De acuerdo al numeral 6.2 del artículo 6° del TUO de la LPAG, los actos administrativos pueden motivarse mediante la declaración de conformidad de anteriores informes que obren en el expediente administrativo y que por esta situación, constituyen parte integrante del respectivo acto.

⁶ Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 040-2017-OS/CD y Resoluciones de Gerencia General N° 035 y N° 256-2013

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN Nº 2500-2022**

- No se considera “*circunstancia de la comisión de la infracción*”, dado que a la fecha SAN VALENTÍN no ha acreditado haber iniciado el procedimiento ante la Dirección General de Minería para obtener la autorización de funcionamiento para operar la planta de beneficio “Minera San Antonio de Silver S.R.L.” por encima de 350 TM/día, ni contar con la misma.

Reincidencia en la comisión de la infracción

Constituye un factor agravante que el infractor vuelva a cometer la misma infracción dentro del plazo de un (1) año desde que quedó firme la resolución que sancionó la primera infracción.

Conforme a lo verificado, SAN VALENTÍN no es reincidente en la infracción por lo que no resulta aplicable este factor agravante.

Reconocimiento de la responsabilidad

Constituye un beneficio que rebaja la multa hasta un monto no menor de la mitad de su importe cuando se presenta por escrito el reconocimiento expreso hasta la fecha de la emisión de la resolución de sanción.

SAN VALENTÍN no ha presentado escrito de reconocimiento de responsabilidad de la infracción imputada, por lo que no resulta aplicable este beneficio.

• **Cálculo de la ganancia asociada al incumplimiento⁷**

Año	Mes	# días	Ventas (USD) a	Utilidad mensual (USD) b = a x Ratio utilidad neta/ventas	Utilidad por exceso (USD) c = b x Ratio de exceso anual	Utilidad por exceso ajustado por fase metalúrgica (USD) d = c x 62.13%	Utilidad Neta asociada al exceso de capacidad capitalizado mediante COK e	Utilidad Neta total asociada al exceso de capacidad capitalizado mediante COK f = $\sum e \times TC \text{ Dic } (20,21)$
2020	Ene	31	1,004,667.01	49,530.08	11,448.43	7,112.91	8,011.66	305,108.43
	Feb	29	703,762.76	34,695.50	8,019.55	4,982.55	5,554.60	
	Mar	31	591,337.28	29,152.93	6,738.44	4,186.59	4,616.15	
	Abr	30	696,967.84	34,360.51	7,942.12	4,934.44	5,383.07	
	May	31	644,804.80	31,788.88	7,347.71	4,565.13	4,925.65	
	Jun	30	943,591.76	46,519.07	10,752.46	6,680.51	7,131.68	
	Jul	31	1,100,151.41	54,237.46	12,536.50	7,788.93	8,223.91	
	Ago	31	1,465,762.12	72,262.07	16,702.73	10,377.40	10,836.96	
	Set	30	980,481.40	48,337.73	11,172.83	6,941.68	7,172.26	
Oct	31	1,062,360.35	52,374.37	12,105.86	7,521.37	7,686.11		

⁷ Las ventas se obtienen a partir de reportado en ESTAMIN (a), Se aplica el ratio utilidad neta sobre ventas promedio de empresas del sector minero de la Bolsa de valores de Lima (año 2020: 4.93% y 2021: 8.16%) (b), luego se aplica el ratio de exceso de capacidad = (TMEjecutadas – TMAutorizadas)/ TM Ejecutadas), obteniéndose 23.11% y 28.04% para el año 2020 y 2021 respectivamente (c), se aplica el factor por valor agregado asociado a los procesos metalúrgicos de concentración: 62.13% (d), se capitaliza hasta diciembre de cada año mediante la tasa COK(e) – equivalente a 13.64% anual, finalmente se suma y se convierte a soles con el tipo de cambio a diciembre de cada año (f).

Fuente: ESTAMIN, Bolsa de Valores de Lima, INEI, SBS, Tasa equivalente a Tasa COK anual: 13.64%, <https://www.smv.gob.pe/ConsultasP8/documento.aspx?vidDoc={11C35454-323B-4929-9A78-DDEFCA1CD074}>; Tasa equivalente a Tasa WACC anual: 10.89%. A partir de Documentos de Trabajo N° 37: https://www.osinergmin.gob.pe/seccion/centro_documental/Institucional/Estudios_Economicos/Documentos_de_Trabajo/Documento-Trabajo-37.pdf

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN Nº 2500-2022**

	Nov	30	1,181,227.26	58,234.50	13,460.38	8,362.93	8,455.52	
	Dic	31	935,581.56	46,124.17	10,661.19	6,623.80	6,623.80	
2021	Ene	31	1,076,586.35	87,849.45	24,636.71	15,306.79	17,234.74	805,052.76
	Feb	28	1,300,643.87	106,132.54	29,764.07	18,492.41	20,615.56	
	Mar	31	1,481,256.07	120,870.50	33,897.21	21,060.34	23,221.22	
	Abr	30	1,611,565.40	131,503.74	36,879.23	22,913.06	24,996.27	
	May	31	802,404.76	65,476.23	18,362.31	11,408.50	12,309.46	
	Jun	30	1,139,713.31	93,000.61	26,081.32	16,204.32	17,298.70	
	Jul	31	1,449,932.32	118,314.48	33,180.40	20,614.98	21,766.26	
	Ago	31	1,443,269.40	117,770.78	33,027.92	20,520.25	21,428.98	
	Set	30	914,305.73	74,607.35	20,923.07	12,999.50	13,431.30	
	Oct	31	770,832.34	62,899.92	17,639.81	10,959.61	11,199.65	
	Nov	30	508,414.00	41,486.58	11,634.60	7,228.58	7,308.61	
Dic	31	586,968.64	47,896.64	13,432.25	8,345.46	8,345.46		

• **Ganancia asociada al incumplimiento**

Descripción	2020	2021
Ganancia asociada al incumplimiento (S/ dic. 2020, 2021)	305,108.43	805,052.76
Tipo de Cambio dic. 2020, 2021	3.606	4.042
Ganancia asociada al incumplimiento (US\$ dic. 2020, 2021)	84621.38	199156.21
Periodo de capitalización en meses	20	8
Tasa mensual del costo oportunidad del capital (COK) minería ⁸	1.07%	1.07%
Ganancia asociada al incumplimiento capitalizada (US\$ Ago-22)	104,720.61	216,877.58
Tipo de Cambio a fecha de cálculo (Ago-22)	3.878	3.878
Ganancia asociada al incumplimiento capitalizada (S/ Ago-22)	406,073.19	840,982.26
UIT (S/ 2022) en S/	4,600	4,600
Ganancia asociada al incumplimiento en UIT	88.2768	182.8222
Ganancia asociada al incumplimiento en UIT⁹	271.0990	

• **Cálculo de la multa**

Descripción	Monto
Ganancia asociada al incumplimiento ajustado en UIT	271.0990
Beneficio económico por incumplimiento (B)	271.0990
Probabilidad	1.00 ¹⁰
Multa Base (B/P)	271.0990
Valor Tope, VT (UIT)	10,000.00
Valor Base, Q1 (UIT) = Min (B/P ; VT)	271.0990
Factor de circunstancia de la comisión de la infracción	No aplica
Valor Base graduado (UIT)	271.0990

⁸ Tasa equivalente a Tasa COK anual: 13.64%.

Fuente: <https://www.smv.gob.pe/ConsultasP8/documento.aspx?vidDoc={11C35454-323B-4929-9A78-DDEFCA1CD074}>

⁹ La ganancia asociada al incumplimiento de cada periodo de incumplimiento se capitaliza a fecha de cálculo de multa (mediante tasa COK); se convierte a soles, y se divide entre la UIT vigente en fecha de cálculo de multa.
Fuente: Índice de precios Lima Metropolitana (índice Dic.2021 = 100) (Instituto Nacional de Estadística e Informática - https://www.inei.gob.pe/media/MenuRecursivo/indices_tematicos/01_indice-precios_al_consumidor-lm_2b_6.xlsx) y Tipo de Cambio Bancario Venta (Superintendencia de Banca Seguros y AFP - https://www.sbs.gob.pe/app/pp/seriesHistoricas2/paso3_TipodeCambio_Descarga.aspx?secu=03&paso=3&opc=1).

¹⁰ Se considera valor de probabilidad 1.00 establecido en el Anexo I de la Resolución de Gerencia General N° 256-2013-OS/GG.

RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN Nº 2500-2022

Valor de las Ventas 2021 (UIT)	11,551.8015¹¹
1% del Valor de las Ventas 2021 (1% VV 2021) (UIT)	115.5180
Segundo valor base, M = Min (Valor Base graduado; 1% VV 2021) (UIT)	115.5180
Factor de Reincidencia	No aplica
Multa Calculada (UIT)	115.5180
Factor por reconocimiento	No aplica
Multa Graduada (UIT)	115.51

5.2 Valor agregado de los procesos metalúrgicos para concentrados

A fin de aplicar el factor de Valor Agregado producto de los procesos de concentración, fundición y refinación, se considera la siguiente fórmula general aplicable al sector minero:

$$VB_{Total} = C_{Mina} + VA_{Mina} + C_{Flot\ y/o\ G.C.MC} + VA_{Flot\ y/o\ G.C.MC} + C_{Fund} + VA_{Fund} + C_{Ref} + VA_{Ref}. \quad (1)$$

Con lo cual se tiene:

$$VA_{Total} = VA_{Mina} + VA_{Flot\ y/o\ G.C.MC} + VA_{Fund} + VA_{Ref}. \quad (2)^{12}$$

Donde:

- VB_{Total} : Valor Bruto Total para lo cual se considera las ventas y valorización de stock de productos vendibles
- VA_{Total} : Valor Agregado Total
- C_{Mina} : Costo de Mina, tomado de los indicadores de desempeño de Estamin.
- VA_{Mina} : Valor Agregado de la etapa de mina.
- $C_{Flot\ y/o\ G.C.MC}$: Costo de la etapa de Concentración¹³.
- $VA_{Flot\ y/o\ G.C.MC}$: Valor Agregado de la etapa de Concentración¹⁴.
- C_{Fund} : Costo del proceso de Fundición.
- VA_{Fund} : Valor Agregado de la etapa de fundición
- $C_{Ref.}$: Costo de Refinación.
- $VA_{Ref.}$: Valor Agregado de la etapa de refinación.

Así mismo en base a la tabulación de información del ESTAMIN¹⁵, se obtienen los indicadores de desempeño (costo de mina y costo de planta), reportes de producción (TM de mineral extraído, TM de mineral que ingresa a planta, TM de productos finales como

¹¹ Conforme a lo reportado en ESTAMIN el Valor de Ventas en el año 2021 es S/ 50,827,926.44 equivalente a 11,551.80 UIT, de acuerdo con el valor UIT del año 2021: S/ 4,400 (Decreto Supremo N° 392-2020-EF).

¹² La participación del valor agregado de cada etapa se despeja de tres estimaciones, en las que se considera plantas de beneficio con diferentes procesos de tratamiento:

Concentradora: $C_{Planta.Estamin} = C_{Flot\ y/o\ G.C.MC}$

Concentradora y fundición: $C_{Planta.Estamin} = C_{Flot\ y/o\ G.C.MC} + C_{Fund}$

Fundición y Refinación: $C_{Planta} = C_{Fund} + C_{Ref.}$

¹³ En el presente expediente se consideran los procesos de concentración por Flotación, y/o Gravimetría, Cianuración y recuperación con Carbón Activado o Merrill Crowe.

¹⁴ Ídem.

¹⁵ Desde enero del 2007 hasta diciembre del 2015, correspondiente a una muestra de cinco unidades mineras cuya planta de beneficio son concentradoras, seis unidades mineras cuya planta de beneficio presenta procesos hasta fundición, y una empresa cuyas plantas de fundición y refinación se analizan de forma conjunta.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2500-2022**

concentrado de cobre, plomo, plata y zinc; oro doré; cobre blíster; cobre, oro, plata, selenio refinado y subproductos), así como las respectivas valorizaciones anuales de los productos obtenidos. Adicionalmente se realiza un análisis de data considerando los reportes de producción publicados por los diferentes titulares, los estados financieros y otros a fin de mantener la convergencia de la información a procesar.

Debido a que la aplicación metodológica del valor agregado implica la separación de actividades entre mina y proceso de beneficio, se considera como input del proceso de beneficio el costo de mina ajustado por la tasa de rentabilidad promedio del sector minero¹⁶. Por lo cual el Valor agregado se obtiene como la diferencia de ventas y valorización del stock de productos vendibles (VBTot) y costos intermedios (Costo de mina ajustado y costo de planta)

Las unidades mineras que obtienen diferentes concentrados¹⁷, presentan en promedio el 62.13%¹⁸ de valor agregado para el sector minero por la fase metalúrgica (Proceso de concentración). De lo cual, se aplicará para el cálculo del beneficio ilícito, el factor de 62.13% por corresponder a la planta de beneficio.

De conformidad con la Ley que Transfiere Competencias de Supervisión y Fiscalización de las Actividades Mineras al Osinergmin, Ley N° 28964; la Ley que precisa competencias del Organismo Supervisor de la Inversión en Energía y Minería, Ley N° 29901; el Reglamento de Fiscalización y Sanción de las Actividades Energéticas y Mineras a cargo de Osinergmin, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 208-2020-OS-CD; y la Resolución de Consejo Directivo N° 035-2018-OS/CD.

SE RESUELVE:

Artículo 1°. - **SANCIONAR** a **COMPAÑÍA MINERA SAN VALENTÍN S.A.** con una multa ascendente a ciento quince con cincuenta y una centésimas (115.51) Unidades Impositivas Tributarias, vigentes a la fecha de pago, por la infracción al artículo 86° del Reglamento de Procedimientos Mineros, aprobado por Decreto Supremo N° 020-2020-EM y al artículo 2° del Decreto Supremo N° 024-2020-EM.

Código de Pago de Infracción: 220003588701

Artículo 2°. - Informar que la multa se reducirá en un diez por ciento (10%) si se realiza su pago dentro del plazo de quince (15) días hábiles contados a partir del día siguiente de notificada la presente Resolución.

Artículo 3°. - Disponer que el monto de la multa sea depositado a través de los canales de atención (Agencias y banca por internet) del Banco de Crédito del Perú, Interbank o Scotiabank a la cuenta "MULTAS PAS", y en el caso del BBVA Continental a la cuenta "OSINERGMIN MULTAS PAS", debiendo indicar al momento de la cancelación al banco el Código de Pago de la Infracción; sin perjuicio de informar en forma documentada a Osinergmin de los pagos realizados.

¹⁶ Tasa de Rentabilidad 2011, 2012, 2013, 2014 y 2015 (función exponencial con datos 2011 a 2014) en 27.78%, 16.57%, 8.37%, 6.75% y 3.70% respectivamente.

¹⁷ Concentrados de cobre, plomo, plata y zinc.

¹⁸ De una muestra de seis unidades mineras, se obtiene: VA´ Flot. y/o GCMC = 62.13%.

**RESOLUCIÓN DE GERENCIA DE SUPERVISIÓN MINERA
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 2500-2022**

Artículo 4°. - Una vez cancelada la multa, el equivalente al 30% de su importe deberá ser provisionado por la Gerencia de Administración y Finanzas de Osinergmin, en una cuenta especial, para fines de lo establecido en el artículo 14° de la Ley N° 28964.

Artículo 5°. - El recurso impugnativo contra lo resuelto en la presente resolución, de acuerdo a lo establecido en el artículo 218° del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS, debe interponerse dentro del plazo de quince (15) días hábiles contado a partir del día siguiente de su notificación.

Regístrese y comuníquese

«image:osifirma»

Gerente de Supervisión Minera