**RESOLUCIÓN DE DIVISIÓN DE SUPERVISIÓN DE HIDROCARBUROS LÍQUIDOS
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 302-2019-OS-DSHL**

Lima, 23 de septiembre del 2019

VISTOS:

El expediente N° 201800187824, que contiene entre otros actuados, el Informe de Instrucción N° 23-2019-OS-DSHL-USEI de fecha 28 de enero de 2019 y el Informe Final de Instrucción N° 132-2019-OS-DSHL-USEI de fecha 17 de abril de 2019, referidos al incumplimiento a la normativa vigente del subsector hidrocarburos, por parte de la empresa **LLAMA GAS S.A.** (en adelante, Administrado), identificada con Registro Único de Contribuyentes (RUC) N° 20100366747.

CONSIDERANDO:

1. Con fecha 10 de diciembre de 2018 se realizó la visita de supervisión operativa a las instalaciones de la Planta Envasadora de GLP ubicada en el Centro Industrial Las Canteras Mz. N Lote 02, km 10.5 de la Carretera a Yura, distrito de Cerro Colorado, provincia y departamento de Arequipa, de responsabilidad del Administrado; levantándose el Acta de Supervisión y/o Fiscalización N° 004503.
2. Mediante Oficio N° 3482-2018-OS-DSHL-USEI de fecha 18 de diciembre de 2018, notificado el 21 de diciembre de 2018, se comunicó al Administrado, el análisis de los hechos constatados y la conclusión del procedimiento de supervisión.
3. Conforme consta en el Informe de Instrucción N° 23-2019-OS-DSHL-USEI de fecha 28 de enero de 2019, en la instrucción realizada al Administrado, se verificó el siguiente incumplimiento:

INCUMPLIMIENTO	NORMA INFRINGIDA	OBLIGACIÓN NORMATIVA
<p>Se verificó que la empresa envasadora de GLP, ha reducido el área del terreno de la Planta Envasadora de GLP de 7235 m² (área aprobada mediante Informe Técnico N° 186259-UFMA-070-2011) hasta aproximadamente 5547.86 m², sin contar con la Opinión Favorable de Osinergmin.</p>	<p>Artículo 14° del Reglamento de Registro de Hidrocarburos aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 191-2011-OS/CD.</p> <p>Artículo 1° de la Resolución de Gerencia General N° 494.</p>	<p>Resolución de Consejo Directivo N° 191-2011-OS/CD.</p> <p><i>Artículo 14°. - Evaluación de las solicitudes y formulación de observaciones la evaluación de solicitudes y la respectiva formulación de observaciones para la obtención del Informe Técnico Favorable de Modificación, se registrarán por lo dispuesto en el artículo 12° del Anexo N° 1 de la presente norma. Previo a la emisión del Informe Técnico Favorable de Modificación, OSINERGMIN realizará visitas de supervisión a las instalaciones o establecimiento que serán modificados, a fin de verificar el cumplimiento de la normativa vigente. Con posterioridad a la emisión del Informe Técnico Favorable de Modificación, OSINERGMIN podrá realizar visitas al establecimiento o instalaciones, a fin de verificar que la modificación se realice conforme a lo aprobado y a las disposiciones legales y técnicas vigentes.</i></p> <p>Resolución de Gerencia General N° 494.</p>

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 &wuk.: bNmVe*PA%v1566 No aplica a notificaciones electrónicas.

RESOLUCIÓN DE DIVISIÓN DE SUPERVISIÓN DE HIDROCARBUROS LÍQUIDOS
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 302-2019-OS-DSHL

		<i>Artículo 1º.- Modificar, de acuerdo a lo establecido en el Anexo que forma parte de la presente resolución, el Cuadro A-1 denominado "Supuestos de Modificaciones que requieren Informe Técnico Favorable para la Inscripción en el Registro de Hidrocarburos", así como el Cuadro B denominado "Supuestos de Modificación de Datos en el Registro de Hidrocarburos"; los cuales forman parte del Anexo 1 de la Resolución de Gerencia General N° 451.</i>
--	--	---

4. Mediante Oficio N° 18-2019-OS-DSHL-USEI, notificado el 04 de febrero de 2019, se inició procedimiento administrativo sancionador contra el Administrado, otorgándole el plazo de cinco (05) días hábiles para la presentación de sus descargos.
5. A través del escrito de registro N° 201800187824, recibido el 14 de marzo de 2019, el Administrado presentó sus descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador.
6. Mediante Oficio N° 1295-2019-OS-DSHL-USEI, notificado el 23 de abril de 2019, se comunicó a la empresa **LLAMA GAS S.A.**, el Informe Final de Instrucción N° 132-2019-OS-DSHL-USEI de fecha 17 de abril de 2019, concediéndole a la empresa fiscalizada el plazo de cinco (05) días hábiles para la presentación de sus descargos respectivos.
7. Con escrito de registro N° 201800187824 de fecha 30 de abril de 2019, la empresa **LLAMA GAS S.A.**, presentó sus descargos al Oficio N° 1295-2019-OS-DSHL-USEI.

8. SUSTENTACIÓN DE LOS DESCARGOS

- 8.1. Respecto al **incumplimiento señalado en el numeral 3 de la presente Resolución**, señala que no redujo el área de su Planta Envasadora contraviniendo las disposiciones del artículo 14 del Anexo 1 del Reglamento del Registro de Hidrocarburos aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 191-2011-OS-CD, solicitando se consideren las modificaciones efectuadas a las disposiciones que presuntamente ha contravenido, de acuerdo al Informe de Instrucción.

Agrega que, mediante la Resolución de Consejo Directivo N° 191-2011-OS/CD se aprobó el Reglamento del Registro de Hidrocarburos, el cual tiene por objeto definir los procedimientos y formalidades a seguir para la inscripción, modificación, suspensión, cancelación y habilitación de agentes en el Registro de Hidrocarburos, disposiciones que entraron en vigencia el 21 de noviembre de 2011, para los agentes cuyos trámites se realizaban ante la Gerencia de Fiscalización de Hidrocarburos Líquidos.

Asimismo, cita el artículo 10 del Anexo 2 del mismo Reglamento, y su artículo 4.

En ese orden, señala que mediante la Resolución de Gerencia General N° 451 de fecha 7 de noviembre de 2011, se aprobó el listado de supuesto de modificaciones aplicables a los establecimientos, instalaciones o medios de transporte bajo el ámbito de supervisión de la Gerencia de Fiscalización de Hidrocarburos Líquidos que requieren de Informe Técnico Favorable o Declaración Jurada, previo a la modificación del Registro de Hidrocarburos, así como las modificaciones de datos en dicho registro. Además, se incorporó el Cuadro A-1 que detalla los supuestos de modificaciones que requieren de un Informe Técnico Favorable para su inscripción en el Registro de Hidrocarburos. (Presenta el cuadro).

Al respecto refiere que, para el supuesto sobre “reducción del terreno del establecimiento” de un agente que desarrolla las actividades de Planta Envasadora de GLP no se contempló una exigencia expresa, por lo que, la necesidad de Informe Técnico Favorable no aplica para ese supuesto, para dicho agente.

Añade que, con fecha 28 de diciembre de 2012 se publicó la Resolución de Gerencia General N° 494, mediante la cual se modificó el Cuadro A-1 denominado “Supuestos de Modificaciones que requieren Informe Técnico Favorable para la Inscripción en el Registro de Hidrocarburos” así como, el Cuadro B denominado “Supuestos de Modificación de Datos en el Registro de Hidrocarburos”. (Presenta cuadro A-1), señalando que, si bien se mantuvo la inexigibilidad de ITF para el supuesto de reducción de área de una Planta Envasadora de GLP, se incorporó la obligación de una “opinión Favorable de Osinergmin”, precisando que la norma no señala ni exige a los administrados a realizar acciones necesarias para regularizar las modificaciones efectuadas con anterioridad y es exigible a partir del día siguiente de su publicación por cuanto no señala algo distinto al respecto.

En tal sentido indica que no tiene efectos retroactivos y hasta el 28 de diciembre de 2012 no era necesario contar con un ITF, ni opinión favorable de Osinergmin, para proceder con la reducción del área de una Planta Envasadora de GLP.

Refiere que, en el presente caso efectivamente se produjo la reducción del área de la Planta Envasadora conforme se ha consignado en el Informe, precisando que se realizó con anterioridad a la entrada en vigencia de la Resolución de Gerencia General N° 494, es decir antes del 28 de diciembre de 2012.

A fin de acreditar su afirmación presenta la imagen de Google Earth del 5 de junio de 2012, señalando que puede apreciarse que el área de la Planta Envasadora fue modificada por necesidades operativas, ejecutando los trabajos necesarios, cumpliendo otros aspectos como el de seguridad y otros de igual importancia, resaltando que, en esa oportunidad, el marco normativo vigente no exigía la gestión de una autorización previa para el supuesto de “reducción de área”.

Indica que, el análisis efectuado en el Informe de Instrucción es parcial, por cuanto solo se ha considerado el hecho constatado durante la supervisión y no se ha verificado, ni contrastado con la información con la que cuenta Osinergmin, siendo la conclusión del citado Informe, incorrecta; por lo que, solicita se resuelva conforme a ley, declarando el archivo del presente procedimiento.

En sus **descargos al informe final de instrucción**, reitera lo indicado en sus descargos al informe de instrucción, agregando que, el órgano instructor rechaza de manera inmotivada su medio probatorio (imagen captada de Google Earth), vulnerando así el principio de presunción de veracidad, toda vez que de los medios probatorios ofrecidos se puede concluir que los hechos descritos se ajustan a la verdad y no enerva la potestad de realizar controles posteriores a fin de verificar lo señalado.

A su vez, señala la vulneración del principio de verdad material, pues luego de la “reducción de área” de su establecimiento, ha recibido diversas visitas de supervisión por encargo de Osinergmin y no ha recibido observación alguna respecto del área o distribución de su Planta Envasadora de GLP.

Sin perjuicio de lo alegado, señala que la presunta infracción ha prescrito, por cuanto habrían transcurrido más de cuatro (4) años desde la fecha en que se cometió.

Al respecto, señala que la conducta materia de análisis correspondería a las denominadas infracciones instantáneas de efectos permanentes o llamadas también infracciones de estado, las mismas que se encuentran contempladas en el literal a) del artículo 31.1 del Reglamento, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 040-2017-OS/CD, precisando que la consumación de la infracción se habría producido de forma instantánea cuando se concretó la reducción del área, la cual se ejecutó con anterioridad al 05 de junio de 2012.

- 8.2. El Administrado adjuntó a sus descargos lo siguiente: i) imagen de fecha 5 de junio de 2012 de la planta envasadora obtenida de Google Earth; y, ii) Copia del Certificado de Vigencia del Poder otorgado a favor de Fernando Francisco Cabada Samame y Documento Nacional de identidad (DNI) N° 08221332.

9. ANÁLISIS

- 9.1. El presente procedimiento administrativo sancionador se inició al Administrado por haber incumplido lo establecido en el artículo 14° del Anexo 1 del Reglamento de Registro de Hidrocarburos, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 191-2011-OS/CD y en el artículo 1° de la Resolución de Gerencia General N° 494.
- 9.2. El artículo 1° de la Ley Complementaria de Fortalecimiento Institucional de Osinergmin, Ley N° 27699; el artículo 89° del Reglamento General de Osinergmin aprobado por Decreto Supremo N° 054-2001-PCM; y, el artículo 23° del Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de las Actividades Energéticas y Mineras a cargo de Osinergmin, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 040-2017-OS-CD (en adelante, Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de Osinergmin); establecen que la responsabilidad por el incumplimiento de las disposiciones legales, técnicas y las dictadas por Osinergmin es objetiva.
- 9.3. El numeral 1.1 del artículo IV del Título Preliminar del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General aprobado por Decreto Supremo 004-2019-JUS (en adelante, TUO de la Ley N° 27444), establece que *“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.

El numeral 1.11² de la norma señalada en el párrafo precedente, recoge el Principio de Verdad Material, según el cual, la autoridad administrativa competente debe verificar

¹ Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General aprobado por Decreto Supremo 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.

(...)

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

plenamente los hechos que sirven de motivo a sus decisiones, para lo cual deberá adoptar todas las medidas probatorias necesarias autorizadas por la ley, aun cuando no hayan sido propuestas por los administrados o hayan acordado eximirse de ellas.

En el presente caso, mediante Oficio N° 18-2019-OS-DSHL-USEI, notificado el 04 de febrero de 2019 se inició procedimiento administrativo sancionador contra el Administrado, por incumplir lo establecido en el artículo 14° del Anexo 1 del Reglamento de Registro de Hidrocarburos, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 191-2011-OS/CD, vigente desde el 21 de noviembre de 2011 y en el artículo 1° de la Resolución de Gerencia General N° 494, vigente desde el 29 de diciembre de 2012.

De acuerdo a lo señalado en el Informe de Instrucción, el Administrado **realizó actividades de reducción del área del terreno de su Planta Envasadora de GLP**, de 7235 m² (área aprobada mediante Informe Técnico N° 186259-UFMA-070-2011) hasta aproximadamente 5547.86 M², **sin contar con la Opinión Favorable de Osinergmin.**

Sobre el particular, el Administrado argumenta que, al 05 de junio de 2012, antes de la entrada en vigencia de la Resolución de Gerencia General N° 494, es decir, antes del 28 de diciembre de 2012, ya había modificado el área de la Planta Envasadora, por necesidades operativas, cumpliendo otros aspectos de seguridad.

Cabe precisar que, **al 05 de junio de 2012** (fecha de la captura de la imagen de la Planta Envasadora con el área reducida), **se encontraba vigente la Resolución de Gerencia General N° 451³** que aprobó el listado de supuestos de modificaciones aplicables a los establecimientos, instalaciones o medios de transporte bajo el ámbito de supervisión de la Gerencia de Fiscalización de Hidrocarburos Líquidos, y, **para el supuesto de modificación de “Reducción del área del terreno del establecimiento” en Planta Envasadora de GLP no aplicaba obtener un Informe Técnico Favorable ni era exigible contar con la Opinión Favorable de Osinergmin.**

El Administrado no ha presentado medios probatorios adicionales, que acrediten que efectuó la reducción del terreno de la Planta Envasadora de GLP ubicada en el Centro Industrial Las Canteras Mz. N Lote 02, km 10.5 de la Carretera a Yura, distrito de Cerro Colorado, provincia y departamento de Arequipa, **antes del 28 de diciembre de 2012**; no obstante, a partir del medio probatorio ofrecido y argumento, corresponde aplicar el principio de presunción de licitud⁴, recogido en el numeral 9 del artículo 248° del TUO de la Ley N° 27444.

En ese orden, se verifica que el Administrado no habría incurrido en una conducta infractora, por lo que, corresponde archivar el presente procedimiento administrativo sancionador, de

1.11. Principio de verdad material.- En el procedimiento, la autoridad administrativa competente deberá verificar plenamente los hechos que sirven de motivo a sus decisiones, para lo cual deberá adoptar todas las medidas probatorias necesarias autorizadas por la ley, aun cuando no hayan sido propuestas por los administrados o hayan acordado eximirse de ellas.

³ Resolución de Gerencia General N° 451 de fecha 07 de noviembre de 2011 y publicada en el Diario Oficial El Peruano el 15 de noviembre de 2011.

⁴ Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS

Artículo 248.- Principios de la potestad sancionadora administrativa

La potestad sancionadora de todas las entidades está regida adicionalmente por los siguientes principios especiales:

(...)

9. Presunción de licitud.- Las entidades deben presumir que los administrados han actuado apegados a sus deberes mientras no cuenten con evidencia en contrario.

RESOLUCIÓN DE DIVISIÓN DE SUPERVISIÓN DE HIDROCARBUROS LÍQUIDOS
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 302-2019-OS-DSHL

acuerdo a lo establecido en el literal a) del artículo 17° del Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de Osinergmin⁵.

- 9.4. El numeral 22.1 del artículo 22 del Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de Osinergmin, establece que, “(...), **corresponde al Órgano Sancionador determinar si el Agente Supervisado ha incurrido o no en la infracción imputada por el órgano instructor, imponiendo la sanción o disponiendo su archivo, según sea el caso, mediante Resolución debidamente motivada.**” (Resaltado y cursiva nuestra).
10. Por lo expuesto, corresponde archivar el procedimiento administrativo sancionador iniciado a la empresa **LLAMA GAS S.A.**, tramitado en el Expediente N° 201800187824.

De conformidad con lo establecido en la Ley de Creación del Osinergmin, Ley N° 26734; la Ley Marco de los Organismos Reguladores de la Inversión Privada en los Servicios Públicos, Ley N° 27332 y modificatorias; la Ley Complementaria de Fortalecimiento Institucional del Osinergmin, Ley N° 27699; el Texto Único Ordenado de la Ley 27444 - Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS; el Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de las Actividades Energéticas y Mineras a cargo de Osinergmin, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 040-2017-OS-CD; y a la Resolución de Consejo Directivo N° 218-2016-OS/CD y su modificatoria;

SE RESUELVE:

Artículo 1.- Disponer el **ARCHIVO DEFINITIVO** del procedimiento administrativo sancionador iniciado a la empresa **LLAMA GAS S.A.**, tramitado en el Expediente N° 201800187824.

Artículo 2.- NOTIFICAR a la empresa **LLAMA GAS S.A.** el contenido de la presente Resolución.

«image:osifirma»

**Gerente de Supervisión de
Hidrocarburos Líquidos**

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 **&WuK: bNmVe*PA%v1566**
No aplica a notificaciones electrónicas.

⁵ Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de las Actividades Energéticas y Mineras a cargo de Osinergmin aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 040-2017-OS-CD

Artículo 17.- Archivo de la instrucción

Previa evaluación debidamente fundamentada, el órgano instructor declara el archivo de la instrucción, en los siguientes supuestos:

a) No identifique una conducta infractora de acuerdo con la Tipificación aprobada por el Consejo Directivo.