**RESOLUCIÓN DE OFICINAS REGIONALES
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN Nº 789-2018-OS/OR LIMA NORTE**

Los Olivos, 04 de junio del 2018

VISTOS:

El expediente N° 201700065068, el Oficio N° 1599-2017-OS/OR-LIMA NORTE y el Informe Final de Instrucción N° 1804-2017-OS/OR LIMA NORTE de fecha 01 de diciembre de 2017, sobre el incumplimiento a las normas de control metrológico respecto al establecimiento ubicado en la Av. Perú N° 3207, antes Esquina de Camaná con Av. Perú, distrito de San Martín de Porres, provincia y departamento de Lima, cuya responsable es la empresa **K.Y.T. S.A.C.**, (en adelante, la Administrada) identificada con Registro Único de Contribuyentes (RUC) N° 20111629758.

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

- 1.1. De conformidad con el artículo 1° de la Resolución de Consejo Directivo N° 218-2016-OS/CD, modificado el artículo 1° de la Resolución de Consejo Directivo N° 010-2017-OS/CD, el Especialista Regional en Hidrocarburos Instruirá el presente Procedimiento Sancionador, el cual será resuelto por el Jefe de la Oficina Regional de Lima Norte.

Asimismo, debemos informarle que, de corroborarse la comisión de la infracción administrativa, la Oficina Regional Lima Norte se encuentra facultada a sancionar a quien encuentre responsable de la infracción administrativa sin perjuicio de aplicarles las medidas correctivas y cautelares a que haya lugar.

- 1.2. Conforme consta en el Informe de Instrucción N° 287-2017-OS/OR-LIMA NORTE de fecha 11 de agosto de 2017, se verificó en la visita de supervisión realizada con fecha 27 de abril de 2017, al establecimiento ubicado en la Av. Perú N° 3207 antes Esquina de Camaná con Av. Perú, distrito de San Martín de Porres, provincia y departamento de Lima, cuyo responsable es la empresa **K.Y.T. S.A.C.**, con Registro de Hidrocarburos N° 14725-056-220515¹, mediante el Acta de Supervisión de Control Metrológico N° 0055926-CM², se constató que los porcentajes de error detectados en un (1) contómetro de las mangueras verificadas, eran de:

a) Error porcentaje caudal máximo: - 0,572%.

Los mismos que exceden el Error Máximo Permissible (EMP), que es de $\pm 0,5\%$.

- 1.3. A través del escrito de registro N° 201700065068, de fecha 12 de mayo de 2017, la Administrada presenta sus descargos al Acta de Supervisión de Control Metrológico N° 0055926-CM.

¹ A la fecha dicho establecimiento fiscalizado cuenta con la Ficha N° 14725-056-160817

² La referida Acta fue recibida y suscrita en señal de conformidad por el señor Julio Cesar Sandoval Reyes, con Documento Nacional de Identidad Nro. 18158445.

- 1.4. Mediante Oficio N° 1955-2017-OS/OR LIMA NORTE de fecha 21 de agosto de 2017, notificado el 15 de setiembre de 2017, se dio inicio al procedimiento administrativo sancionador contra la Administrada, responsable del establecimiento fiscalizado, por haberse constatado que el porcentaje de error detectado en una (01) manguera, excedían el Error Máximo Permisible (EMP) establecido en el Procedimiento para el Control Metrológico en Grifos y Estaciones de Servicios y para el Control de Calidad de los Combustibles Líquidos y Otros Productos Derivados de los Hidrocarburos aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 400-2006-OS/CD y sus modificatorias, otorgando un plazo de cinco (05) días hábiles, contados a partir del día siguiente de notificada, para que presente sus descargos
- 1.5. Asimismo, a través del escrito de registro N° 201700065068, de fecha 20 de setiembre de 2017, la Administrada presentó sus descargos al Oficio N° 1955-2017-OS/OR LIMA NORTE de fecha 21 de agosto de 2017.
- 1.6. Con fecha 01 de diciembre de 2017, el Órgano Instructor emitió el Informe Final de Instrucción N° 1804-2017-OS/OR LIMA NORTE, mediante el cual realizó la evaluación de lo actuado en el presente procedimiento administrativo sancionador y propuso al Órgano Sancionador como sanción una multa de treinta y cinco centésimas (0.35) de la Unidad Impositiva Tributaria (UIT).
- 1.7. Con Oficio N° 3164-2017-OS/OR-LIMA NORTE de fecha 14 de diciembre de 2017, notificada el 22 de diciembre de 2017, se dio traslado del Informe Final de Instrucción N° 1804-2017-OS/OR-LIMA NORTE; otorgándole un plazo de cinco (05) días hábiles contados a partir del día siguiente de notificada, para que presente sus descargos.
- 1.8. La Administrada, mediante escrito de Registro N° 2017-65068 de fecha 27 de diciembre de 2017, presentó sus descargos al Oficio N° 3164-2017-OS/OR-LIMA NORTE.

2. ANÁLISIS

2.1. RESPECTO AL INCUMPLIMIENTO DEL PROCEDIMIENTO PARA EL CONTROL METROLÓGICO EN GRIFOS Y ESTACIONES DE SERVICIOS

2.1.1. Hechos verificados:

En la instrucción realizada con fecha 27 de abril de 2017 al establecimiento ubicado en la Av. Perú N° 3207 antes Esquina de Camaná con Av. Perú, distrito de San Martín de Porres, provincia y departamento de Lima, mediante Acta de Supervisión de Control Metrológico N° 0055926-CM, se constató que los porcentajes de error detectados en un (01) contómetro de las mangueras verificadas, eran de:

- a) Error porcentaje caudal máximo: - 0,572%.

Los mismos que exceden el Error Máximo Permisible (EMP), que es de $\pm 0,5\%$.

2.1.2. Descargos de K.Y.T. S.A.C.

2.1.2.1 Escritos de Registro N° 201700065068, de fechas 12 de mayo y 20 de setiembre de 2017, respectivamente:

La Administrada señala que de la supervisión de control metrológico realizada a su establecimiento, la manguera de Gasohol 98 de la isla 2, arrojó un porcentaje de error en caudal máximo de -0.572, que fue obtenida de la primera toma de muestra y que al momento de la visita informó que la máquina de la isla 2 se encontraba fuera de uso durante un periodo de tiempo prolongado, y que en la segunda medición que se realizó a la manguera observada, no hubo ningún porcentaje de error (líneas caudales +/-: "0") por la que si se hubiera seguido el procedimiento indicado, tomando en cuenta el tiempo de desuso de la máquina, el resultado hubiese sido dentro del límite establecido. Además, precisa que su estación de servicios no cuenta con reincidencia ni continuidad de infracciones.

La Administrada manifiesta que solicitó al representante de Osinergmin, adicionar en la referida acta que la máquina 2 se encontraba en desuso y que solicitaba una nueva inspección de control, a lo cual el supervisor se negó e indicó que cualquier tipo de observación y descargo se debe realizar mediante un escrito, precisando que ésta acción los imposibilitó a dejar constancia de dicha observación.

Asimismo, la Administrada menciona que tiene conocimiento que la Policía Fiscal dentro de sus obligaciones, tiene la potestad de acompañar a la verificación de "actos ilícitos", lo cual no es el presente caso; asimismo que la Policía Fiscal le hizo llegar una citación para el día 03 de mayo de 2017, lo cual le causa desconcierto por la rapidez de la citación.

En ese sentido, señala que reconoce su responsabilidad respecto a las obligaciones contenidas en el artículo 8° del anexo "1" del Procedimiento para el Control Metrológico en Grifos y Estaciones de Servicios, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 400-2006-OS/CD y modificatorias, sin embargo refiere, que la falla detectada y comprobada mediante calibración, fue por desuso prolongado de la manguera en referencia, indicando que no hubo intención de perjudicar a sus clientes o infringir el orden económico, para ello indican tomaron las precauciones del caso calibrando las mangueras de la estación de servicio.

Además, la Administrada sostiene que su estación de servicio no cuenta con reincidencias en la infracción mencionada, lo cual se puede constatar mediante la inspección realizada el día 25 de julio del 2017, (fecha posterior al acta de supervisión de Control Metrológico en cuestión), habiendo obtenido el total de las pruebas realizadas dentro del rango permisible (EMP), para lo cual señalan adjuntan el Acta de Control Metrologico N° 201700116223.

Finalmente, adjuntan a sus descargos, los siguientes medios probatorios: Copia del Certificado de Vigencia de Poder inscrito en el Asiento C00024 de la Partida Electrónica N° 02005255 del Registro de Personas Jurídicas de la Oficina Registral de Lima, Zona Registral N° IX – Sede Lima, de la Superintendencia Nacional de los Registros Públicos –

SUNARP, otorgado al señor Claudio Antonio Iparraguirre Camader; copia de su Documento Nacional de Identidad (D.N.I) N° 07884513; una (01) copia de la consulta R.U.C. N° 20127765279 que pertenece a la Administrada; dos (02) copias de las Orden de Servicio Correctivo C.I # 0051975, C.I. # 052750 y Acta de Control Metrológico N° 201700116223.

2.1.2.2 Escrito de Registro N° 201700065068, de fecha 27 de diciembre de 2017:

La empresa fiscalizada reconoce y asume su responsabilidad sobre el error detectado en un (1) contómetro de la manguera que excedía el error máximo permisible (EMP), indicado a través del escrito de registro N° 201700065068, de fecha 20 de setiembre de 2017, sin embargo, solicitan se considere que la falta administrativa señalada no amerita sanción económica, tomando en consideración que no cuenta con ningún tipo de antecedentes ni reincidencias por la falta que se le imputa, el cual, concierne aplicar la sanción establecida en el Texto Único Ordenado de Criterios Específicos y Escalas de Multas y Sanciones de Hidrocarburos, aprobado por la Resolución de Gerencia General N° 352 de fecha 19 de agosto de 2011,.

Por tal motivo, solicitan sea considerada la exoneración de sanción económica, dado que el hecho fue involuntario y debido a una falla mecánica.

2.1.3. Análisis

2.1.3.1 De la evaluación de los actuados se advierte que la empresa **K.Y.T. S.A.C.**, mediante escrito de registro N° 201700065068 de fecha 27 diciembre de 2017, ha manifestado de forma expresa que asume la responsabilidad por el hecho imputado en el presente procedimiento administrativo sancionador, esto es, exceder el Error Máximo Permissible (EMP), en un (01) contómetro de las mangueras verificadas de su establecimiento, y solicita se les aplique la graduación de la multa en la Resolución correspondiente.

2.1.3.2 En ese sentido, considerando la aceptación de cargos antes mencionada, carece de sentido pronunciarse nuevamente por los argumentos de descargo a los Oficios N° 1955-2017-OS/OR LIMA NORTE y 3164-2017-OS/OR-LIMA NORTE, presentados por la referida empresa, los cuales fueron evaluados prolijamente en el Informe Final de Instrucción N° 1804-2017-OS/OR-LIMA NORTE, correspondiendo solo evaluar el pedido de graduación de multa.

2.1.3.3 Sobre la graduación de multa, es preciso señalar que el Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de las Actividades Energéticas y Mineras, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 040-2017-OS-CD³, establece que se considerará

³ Reglamento de Supervisión, Fiscalización y Sanción de Actividades Energéticas y Mineras a cargo de Osinergmin, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 040-2017-OS-CD

Artículo 25.- Graduación de multas

25.1 En los casos en que la multa prevista por el Consejo Directivo como sanción tenga rangos o topes de aplicación, se utilizan, según sea el caso, los siguientes criterios de graduación:

(...)

g) Circunstancias de la comisión de la infracción. Para efectos del cálculo de la multa se consideran los siguientes factores atenuantes:

(...)

g.1.2) -30%, si el reconocimiento de responsabilidad se presenta luego de la fecha de presentación de descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador, y hasta la fecha de presentación de descargos al Informe Final de Instrucción.

una reducción del 30% de la multa propuesta, si el reconocimiento de responsabilidad se presenta luego de la fecha de presentación de descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador, y hasta la fecha de presentación de descargos al Informe Final de Instrucción.

- 2.1.3.4 En el presente caso la empresa **K.Y.T. S.A.C.**, cumple con el beneficio antes mencionado al haber presentado su reconocimiento de responsabilidad el 27 de diciembre de 2017, es decir dentro del plazo de los cinco (05) días hábiles de notificado el Oficio N° 3164-2017-OS/OR-LIMA NORTE (fecha de notificación 22/12/2017); por lo que corresponde aceptar el referido factor atenuante y proceder conforme a norma.
- 2.1.3.5 Es importante señalar que el numeral 23.1 del artículo 23° del citado Reglamento, establece que la responsabilidad administrativa por el incumplimiento de la normativa o de las disposiciones emitidas por Osinergmin es determinada de forma objetiva⁴, en ese sentido únicamente es necesario constatar el incumplimiento de las mismas para que se configure la infracción administrativa y se impute la responsabilidad a la empresa administrada.
- 2.1.3.6 El artículo 1° de la Ley Complementaria de Fortalecimiento Institucional de Osinergmin, Ley N° 27699, establece que toda acción u omisión que implique el incumplimiento de las leyes, reglamentos y demás normas bajo el ámbito de competencia del Osinergmin constituye infracción sancionable.
- 2.1.3.7 El artículo 5° de la Ley mencionada en el numeral anterior del presente Informe establece que el Osinergmin, ejerce de manera exclusiva las facultades contempladas en ésta, su Ley de Creación N° 26734 y en la Ley Marco de los Organismos Reguladores de la Inversión Privada en los Servicios Públicos, Ley N° 27332, en lo concerniente al control metrológico, así como la calidad de los combustibles y otros productos derivados de los hidrocarburos, en las actividades que se encuentren comprendidas bajo el ámbito de la Ley Orgánica de Hidrocarburos, Ley N° 26221.
- 2.1.3.8 El inciso e) del artículo 86° del Reglamento para la Comercialización de Combustibles Líquidos y otros productos derivados de los Hidrocarburos, aprobado por Decreto Supremo N° 030-98-EM, establece que es infracción sancionable la venta de combustibles en volúmenes menores respecto a la tolerancia establecida y otras infracciones al control metrológico y a la calidad de productos.
- 2.1.3.9 El artículo 8° del Anexo 1 de la Resolución de Consejo Directivo N° 400-2006-OS/CD y modificatorias, establece que *“el rango de porcentaje de error aceptado varía entre -0.5% y +0.5%, incluyendo dichos valores, y se aplicará para cada medición realizada, tanto a caudal máximo como a caudal mínimo. Cuando cualquiera de los resultados de estas mediciones se encuentre por debajo de la tolerancia máxima permisible de -0.5% se iniciará el procedimiento administrativo sancionador conforme a lo dispuesto en el Reglamento del Procedimiento Administrativo Sancionador de Osinergmin vigente y demás normas aplicables sobre la materia”*.

⁴ 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 23.- Determinación de responsabilidad

23.1 La responsabilidad administrativa por el incumplimiento de la normativa o de las disposiciones emitidas por Osinergmin es determinada de forma objetiva, conforme a lo previsto en los artículos 1 y 13 de las Leyes Nos. 27699 y 28964, respectivamente.

2.1.3.10 El numeral 2.6.1 de la Tipificación y Escala de Multas y Sanciones de Hidrocarburos, contenida en la Tipificación de Infracciones y Escala de Multas y Sanciones de Osinergmin, aprobada por Resolución de Consejo Directivo N° 271-2012-OS/CD y modificatorias, dispone la aplicación de una multa de hasta 150 UIT, internamiento temporal de vehículos, cierre de establecimiento, suspensión temporal o definitiva de actividades, retiro de instalaciones y/o equipos así como el comiso de bienes, para los establecimientos de venta al público de combustibles y/o gasocentros que incumplan las normas metrológicas de calibración, control, monitoreo o similares.

3. DETERMINACIÓN DE LA SANCIÓN

3.1 Mediante Resolución de Gerencia General N° 352 de fecha 19 de agosto de 2011⁵, se aprobó el “Texto Único Ordenado de Criterios Específicos de Sanción aplicables a las infracciones administrativas previstas en la Tipificación y Escala de Multas y Sanciones de Hidrocarburos”, correspondiendo aplicar, de acuerdo a los referidos criterios específicos, la siguiente sanción por la infracción administrativa acreditada en el presente procedimiento:

N°	DESCRIPCIÓN Y BASE LEGAL DE LA CONDUCTA IMPUTADA COMO INFRACCIÓN	NUMERAL DE LA TIPIFICACIÓN DE HIDROCARBUROS	RESOLUCIÓN QUE APRUEBA CRITERIO ESPECÍFICO	CRITERIO ESPECÍFICO	MULTA APLICABLE (EN UIT)										
1	<p>Se constató que los porcentajes de error detectados en un (01) contómetro de la manguera verificadas, era de:</p> <p>a) Error porcentaje caudal máximo: -0,572%.</p> <p>Los mismos que exceden el Error Máximo Permissible (EMP), que es de $\pm 0,5\%$.</p> <p>El inciso e) del artículo 86° del Reglamento para la Comercialización de Combustibles Líquidos y otros productos derivados de los Hidrocarburos, aprobado por Decreto Supremo N° 030-98-EM.</p>	2.6.1	Resolución de Gerencia General N° 352-2011-OS-GG.	<p>Por cada manguera encontrada, que exceda el Error Máximo Permissible:</p> <table border="1"> <thead> <tr> <th>Rango de Aplicación</th> <th>Multa (UIT)</th> </tr> </thead> <tbody> <tr> <td>Desde -0.501 % hasta -1.000 %</td> <td>0.35</td> </tr> <tr> <td>Desde -1.001 % hasta -1.500 %</td> <td>1.05</td> </tr> <tr> <td>Desde -1.501 % hasta -2.000 %</td> <td>1.75</td> </tr> <tr> <td>Desde -2.001 % o menos</td> <td>2.45</td> </tr> </tbody> </table> <p>Número de mangueras que exceden el EMP: 1</p> <p>Sanción: 0.35 UIT</p>	Rango de Aplicación	Multa (UIT)	Desde -0.501 % hasta -1.000 %	0.35	Desde -1.001 % hasta -1.500 %	1.05	Desde -1.501 % hasta -2.000 %	1.75	Desde -2.001 % o menos	2.45	0.35 UIT
Rango de Aplicación	Multa (UIT)														
Desde -0.501 % hasta -1.000 %	0.35														
Desde -1.001 % hasta -1.500 %	1.05														
Desde -1.501 % hasta -2.000 %	1.75														
Desde -2.001 % o menos	2.45														

Sin embargo, teniendo en cuenta el factor atenuante del 30%, por el reconocimiento de responsabilidad respecto a la infracción administrativa materia del presente procedimiento administrativo sancionador, corresponde aplicar a la empresa **K.Y.T. S.A.C.**, la siguiente sanción:

N°	INCUMPLIMIENTO	NUMERAL DE LA TIPIFICACIÓN	SANCIÓN ESTABLECIDA	CORRESPON DE ATENUANTE	SANCIÓN APLICABLE
----	----------------	----------------------------	---------------------	------------------------	-------------------

⁵ Posteriormente modificada por las Resoluciones de Gerencia General N° 391-2012-OS-GG, N° 200-2013-OS-GG, N° 285-2013-OS-GG y N° 134-2014-OS-GG.

**RESOLUCIÓN DE OFICINAS REGIONALES
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 789-2018-OS/OR LIMA NORTE**

1	<p>Se constató que los porcentajes de error detectados en un (01) contómetro de la manguera verificadas, era de:</p> <p>b) Error porcentaje caudal máximo: -0,572%.</p> <p>Los mismos que exceden el Error Máximo Permisible (EMP), que es de $\pm 0,5\%$</p>	2.6.1	0.35 UIT	SI (30%)	0.24 UIT
---	---	-------	----------	-------------	----------

De conformidad con lo establecido en el artículo 13° literal c) de la Ley de Creación de 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 de Osinergmin, Ley N° 27699, 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, el Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 006-2017-JUS y la Resoluciones de Consejo Directivo N° 218-2016-OS/CD y 10-2017-OS/CD.

SE RESUELVE:

Artículo 1º.- SANCIONAR a la empresa **K.Y.T. S.A.C.**, con una multa de veinticuatro centésimas (0.24) de la Unidad Impositiva Tributaria (UIT) vigente a la fecha del pago, por el incumplimiento señalado en la presente Resolución.

Código de pago de infracción: 170006506801

Artículo 2º.- DISPONER que el monto de la multa sea depositado en la cuenta recaudadora N° 193-1510302-0-75 del Banco del Crédito del Perú, o en la cuenta recaudadora N° 000-3967417 del Banco Scotiabank S.A.A., importe que deberá cancelarse en un plazo no mayor de **quince (15) días hábiles** contados a partir del día siguiente de notificada la presente Resolución, debiendo indicar al momento de la cancelación al banco el número de la presente Resolución y el Código de Pago de la infracción correspondiente, sin perjuicio de informar de manera documentada a Osinergmin del pago realizado.

Artículo 3º.- De conformidad con el artículo 26° 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, el Agente Supervisado podrá acogerse al beneficio de pronto pago equivalente a una **reducción del 10%** del importe final de la multa impuesta en esta Resolución, si se cancela el monto de la misma dentro del plazo fijado en el artículo anterior, **siendo requisito para su eficacia: no interponer recurso administrativo, que haya autorizado la notificación electrónica hasta la fecha otorgada para la presentación de sus descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador y que mantenga vigente dicha autorización.** Asimismo, en caso la resolución imponga más de una multa, la Administrada podrá acogerse al beneficio respecto de todas o sólo de las que considere no impugnar.

De otro lado, conforme el artículo 27° 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, el Agente Supervisado tiene la facultad de contradecir la presente Resolución, mediante la interposición ante el presente órgano del recurso

administrativo de reconsideración o de apelación, dentro del plazo de quince (15) días hábiles contados desde el día hábil siguiente de notificada la presente Resolución.

Artículo 4º.- NOTIFICAR a la empresa **K.Y.T. S.A.C.** el contenido de la presente Resolución.

Regístrese y comuníquese

«vpurilla»

**Jefe de la Oficina Regional Lima Norte
Órgano Sancionador
Osinergmin**