RESOLUCIÓN DE OFICINAS REGIONALES
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 777-2018-OS/OR CUSCO

Cusco, 19 de marzo de 2018.

VISTOS:

El expediente N° 201700089727, el Acta de Fiscalización N° 201700089727, el Informe de Instrucción N° 66-2017-OS/OR CUSCO, de fecha 03 de julio de 2017 y el Informe Final de Instrucción N° 808-2017-OS/OR CUSCO, de fecha 20 de noviembre de 2017, sobre el incumplimiento a la normativa del subsector hidrocarburos respecto del Distribuidor Minorista de Combustibles Líquidos y OPDH de placa de rodaje N° **X1N-912**, con Registro de Hidrocarburos N° **117641-046-270117**, con domicilio legal a Carretera Cusco - Puerto Maldonado S/N - Fundo Corpac, distrito de Camanti, provincia de Quispicanchi y departamento de Cusco; cuya responsable es la señora **VIOLETA SOTELO QUISPE**, (en adelante, el Administrado), con Registro Único de Contribuyente – RUC N° 10440770989.

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

- 1.1. En la visita de fiscalización realizada con fecha 06 de junio de 2017, se habría constatado mediante Acta de Fiscalización N° 201700089727, de fecha 06 de junio de 2017, notificada el mismo día¹, y demás documentación levantada en dicha diligencia, que el Distribuidor Minorista de Combustibles Líquidos y OPDH de placa de rodaje N° **X1N-912**, operado por la señora **VIOLETA SOTELO QUISPE**, con Registro de Hidrocarburos N° **117641-046-270117** y con domicilio legal en la Carretera Cusco - Puerto Maldonado S/N - Fundo Corpac, distrito de Camanti, provincia de Quispicanchi y departamento de Cusco, realiza actividades de hidrocarburos contraviniendo las normas técnicas y de seguridad que se detallan a continuación:

INCUMPLIMIENTO	NORMA INFRINGIDA	OBLIGACIÓN NORMATIVA
Despachar (suministrar) combustibles líquidos (Diésel B5 S50) directamente al tanque del vehículo automotor de placa de rodaje N° ACO-366, en una cantidad de 10 galones.	Artículo 39° del Reglamento para la Comercialización de Combustibles Líquidos y OPDH, aprobado por Decreto Supremo N° 030-98-EM, y modificatorias; en concordancia con el Glosario, Siglas y Abreviaturas del Subsector Hidrocarburos, aprobado por Decreto Supremo N° 032-2002-EM.	Los Distribuidores Minoristas que utilizan un camión cisterna o camión tanque para el desarrollo de sus actividades, se encuentran prohibidos de suministrar Combustibles Líquidos directamente a los tanques de vehículos automotores.

- 1.2. Mediante Oficio N° 1425-2017-OS/OR-CUSCO, de fecha 03 de julio de 2017, notificado el 11 de junio de 2017², al que se adjuntó el Informe de Instrucción N° 66-2017-OS/OR CUSCO, de fecha 03 de julio de 2017, se notificó a la señora **VIOLETA SOTELO QUISPE**, el inicio del procedimiento administrativo sancionador por realizar actividades de hidrocarburos a través del Distribuidor Minorista de Combustibles Líquidos y OPDH de placa de rodaje N° **X1N-912**, incumpliendo la norma técnica y de seguridad contenida en el Reglamento para la Comercialización de Combustibles Líquidos y Otros Productos Derivados de los

¹ La diligencia se entendió con la señora **VIOLETA SOTELO QUISPE**, identificado con DNI N° 44070698, quien manifestó ser la titular de la unidad supervisada y suscribió el Acta de Fiscalización respectiva.

² A través de la Cédula de Notificación N° 2068-2017-OS/DSR, se deja constancia de la notificación del Oficio N° 1425-2017-OS/OR-CUSCO y el Informe de Instrucción N° 66-2017-OS/OR CUSCO, ambos documentos de fecha 03 de julio de 2017, a la señora **VIOLETA SOTELO QUISPE**, con DNI N° 44070698, titular de la unidad fiscalizada (documento contenido en el expediente sancionador).

Hidrocarburos aprobado por D.S. N° 030-98-EM, y modificatorias; en concordancia con el Glosario, Siglas y Abreviaturas del Subsector Hidrocarburos, aprobado por Decreto Supremo N° 032-2002-EM, incumplimiento que constituye infracción administrativa sancionable prevista en la Tipificación de Infracciones y Escala de Multas y Sanciones de Osinergmin, aprobada por Resolución de Consejo Directivo N° 271-2012-OS/CD, otorgándosele un plazo de cinco (5) días hábiles para que presente su descargo.

- 1.3. Habiendo vencido el plazo otorgado para que la Administrada formule sus descargos al inicio del procedimiento administrativo sancionador, éstos no fueron presentados.
- 1.4. Con fecha 20 de noviembre de 2017, el Órgano Instructor emitió el Informe Final de Instrucción N° 808-2017-OS/OR CUSCO, mediante el cual realizó la evaluación de lo actuado en el presente procedimiento administrativo sancionador y propuso al Órgano Sancionador la imposición de la sanción correspondiente.
- 1.5. Mediante el Oficio N° 4819-2017-OS/OR CUSCO, de fecha 20 de noviembre de 2017, notificado el 24 de noviembre de 2017³, se trasladó el Informe Final de Instrucción N° 808-2017-OS/OR CUSCO, otorgándole un plazo máximo de cinco (05) días hábiles contados a partir del día siguiente de notificado, a efectos de que formule los descargos a que hubiere lugar.
- 1.6. Vencido el plazo otorgado, el Administrado no presentó descargo alguno, ni ha alcanzado medio probatorio, no obstante, de haber sido debidamente notificada para tal efecto.

2. ANÁLISIS

2.1. RESPECTO AL INCUMPLIMIENTO DE DESPACHAR COMBUSTIBLE LÍQUIDO DIRECTAMENTE AL TANQUE DE UN VEHÍCULO AUTOMOTOR

2.1.1. Hechos verificados:

El presente procedimiento administrativo sancionador se inició a la Administrada, mediante Oficio N° 1425-2017-OS/OR-CUSCO, de fecha 03 de julio de 2017⁴, al haberse verificado en la visita de fiscalización de fecha 06 de junio de 2017, que el Distribuidor Minorista de Combustibles Líquidos y OPDH de placa de rodaje N° **X1N-912**, con Registro de Hidrocarburos N° **117641-046-270117**, realizaba actividades de hidrocarburos contraviniendo las obligaciones establecidas en el artículo 39° del Reglamento para la Comercialización de Combustibles Líquidos y OPDH, aprobado por Decreto Supremo N° 030-98-EM, y modificatorias; en concordancia con el Glosario, Siglas y Abreviaturas del Subsector Hidrocarburos, aprobado por Decreto Supremo N° 032-2002-EM.

2.1.2. Descargos del fiscalizado:

Habiéndose vencido los plazos otorgados en el Oficio N° 1425-2017-OS/OR-CUSCO, de fecha 03 de julio de 2017, notificado el 11 de julio de 2017 y el Oficio N° 4819-2017-OS/OR CUSCO, de fecha 20 de noviembre de 2017, notificado el 24 de noviembre de 2017, el Administrado no ha presentado sus descargos, no obstante haber sido debidamente notificado para tal

³ A través de la constancia de Notificación Electrónica, se deja constancia de la notificación del Oficio N° 4819-2017-OS/OR-CUSCO y el Informe Final de Instrucción N° 808-2017-OS/OR CUSCO, en fecha 24 de noviembre a las 12:59:52 pm.

⁴ Se acompañó el Informe de Instrucción N° 66-2017-OS/OR CUSCO de fecha 03 de julio de 2017, en el cual se detalla la infracción administrativa.

efecto, ni ha alcanzado medio probatorio alguno que desvirtúe la comisión del ilícito administrativo que es materia de evaluación del presente procedimiento.

2.1.3. Análisis del caso en concreto:

Con relación al incumplimiento consignado en el numeral 1.1 de la presente resolución, se concluye que a partir de lo actuado en la visita de fiscalización de fecha 06 de junio de 2017, conforme al Acta de Fiscalización N° 201700089727 y los registros fotográficos anexos al expediente sancionador, ha quedado acreditado el incumplimiento de lo establecido en el artículo 39° del Reglamento aprobado por Decreto Supremo N° 030-98-EM y modificatorias; en concordancia con el Glosario, Siglas y Abreviaturas del Subsector Hidrocarburos, aprobado por Decreto Supremo N° 032-2002-EM; toda vez que se verificó que la unidad vehicular de placa de rodaje N° **X1N-912**, despachaba combustibles líquidos (Diésel B5 S-50) directamente al tanque del vehículo automotor de placa de rodaje N° **ACO-366**, en una cantidad de 10 galones.

Al respecto, es importante precisar que, la información contenida en la referida acta, la misma que fue notificada el 06 de junio de 2017, en la cual se dejó evidencia del incumplimiento verificado, *se presume cierta*, al responder a una realidad de hecho apreciada directamente por los supervisores en ejercicio de sus funciones, quienes realizan sus actividades de supervisión conforme a las dispositivos legales pertinentes, salvo prueba en contrario, conforme a lo dispuesto en el numeral 18.3 del artículo 18° 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.

Asimismo, corresponde indicar que de conformidad con lo establecido en el Glosario, Siglas y Abreviaturas del Sector Hidrocarburos aprobado por Decreto Supremo N° 032-2002-EM, la responsabilidad por el incumplimiento de las disposiciones legales, técnicas y las dictadas por Osinergmin recae en el titular del registro, por lo que es su responsabilidad, como titular de la actividad, el verificar que ésta sea realizada conforme a lo dispuesto en el ordenamiento jurídico vigente, debiendo para ello adoptar todas las acciones que sean necesarias. Por lo tanto, en el caso particular, la responsabilidad administrativa por los incumplimientos detectados en la visita de supervisión de fecha 06 de junio de 2017, le corresponden al Administrado en su condición de titular del Registro de Hidrocarburos N° **117641-046-270117**.

2.1.4. Conclusiones:

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 de Osinergmin constituye infracción sancionable.

En ese sentido, considerando que el Administrado no ha desvirtuado los hechos que sustentan la imputación administrativa, así como su responsabilidad en la comisión de la misma, se concluye que éste ha incumplido la obligación establecida en el artículo 39° del Reglamento aprobado por Decreto Supremo N° 030-98-EM y modificatorias; en concordancia con el Glosario, Siglas y Abreviaturas del Subsector Hidrocarburos, aprobado por Decreto Supremo N° 032-2002-EM, incurriendo en la infracción administrativa sancionable de conformidad con el numeral 3.3.1.3 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, en este sentido correspondería aplicar la sanción correspondiente.

2.1.5. Determinación de la sanción propuesta:

Conforme a lo establecido en 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 la Resolución de Consejo Directivo N° 271-2012-OS/CD, se han determinado las sanciones que podrán aplicarse por la infracción administrativa verificada en el presente caso, conforme se detalla a continuación:

INCUMPLIMIENTO	BASE LEGAL	TIPIFICACIÓN RCD N° 271-2012-OS/CD	SANCIONES APLICABLES RCD N° 271-2012-OS/CD ⁵
Despachar (suministrar) combustibles líquidos (Diésel B5 S50) directamente al tanque del vehículo automotor de placa de rodaje N° ACO-366, en una cantidad de 10 galones.	Artículo 39° del Reglamento para la Comercialización de Combustibles Líquidos y OPDH, aprobado por Decreto Supremo N° 030-98-EM, y modificatorias; en concordancia con el Glosario, Siglas y Abreviaturas del Subsector Hidrocarburos, aprobado por Decreto Supremo N° 032-2002-EM.	3.3.1.3	Hasta 60 UIT y/o STA, SDA, CB, ITV.

Por ello, corresponde graduar la sanción a imponer haciendo uso de los criterios de graduación establecidos en el numeral 3 del artículo 246° del TUO de la LPAG.

En ese orden de ideas, en atención a los criterios de graduación reconocidos en la normativa vigente tenemos que:

CRITERIOS UTILIZADOS EN EL CÁLCULO DE LA MULTA

Considerando la Metodología General para la Determinación de Sanciones Administrativas que no cuentan con Criterios Específicos de Sanción, aprobada por Resolución de Gerencia General N° 352-2011, se calculará el valor de la multa a aplicar en base al beneficio económico que percibe el agente infractor derivado de su actividad ilícita y al valor económico del daño derivado de la infracción. De esta manera, la multa obtenida servirá, por un lado, para disuadir la conducta ilícita de los agentes infractores y, por otro, dará una señal a las empresas de que van a tener que asumir parte de los costos generados por las externalidades que causan a la sociedad. Asimismo, estos valores serán asociados a una probabilidad de detección y a factores atenuantes o agravantes cuando corresponda. La fórmula a aplicar para la determinación de la multa estará dada por:

$$M = \frac{(B + \alpha D)}{p} A$$

Donde:

M : Multa Estimada.

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 9°.- Tipos de Infracción

(...)

a.1) Infracciones instantáneas simples. - Son aquellas en que la conducta infractora se produce en un momento determinado y en ese mismo momento se consume sin perdurar esta ni sus efectos en el tiempo.

B : Beneficio económico ilícito generado por la infracción.
 α : Porcentaje del daño derivado de la infracción que se carga en la multa administrativa.

D : Valor del daño derivado de la infracción.

P : Probabilidad de detección.

A : Atenuantes o agravantes $\left(1 + \frac{\sum_{i=1}^n F_i}{100} \right)$.

F_i : Es el valor asignado a cada factor agravante o atenuante aplicable.

El beneficio ilícito puede ser visto como tal o como el costo evitado en que incurre el administrado donde:

Beneficio ilícito: Se estima en base a las ganancias que obtendría la empresa infractora al no cumplir con la normatividad. La empresa incumplirá una obligación establecido por la norma si el beneficio ilícito supera a los costos que la empresa tendría que incurrir para cumplir con la norma⁶.

Costo evitado: Es el monto a precios de mercado, de aquel requisito necesario para el desarrollo de las actividades dentro del sector eléctrico o el cumplimiento de la norma, el cual puede estar expresado en unidades monetarias correspondientes a la fecha de la infracción o en unidades monetarias correspondientes a otro periodo, en cuyo caso se debe deflactar dicho valor asciendo uso del IPC, a fin de tener el costo evitado expresado en unidades monetarias correspondientes a la fecha de la infracción. Dicha valor será actualizado a la fecha de cálculo de multa⁷.

- La Unidad Impositiva Tributaria vigente asciende a S/. 4,050.
- En caso sea necesario se utilizará la tasa COK en base al Documento de Trabajo N° 37, publicado por la Gerencia de Políticas y Análisis Económico (GPAE)⁸.
- El valor de la probabilidad de detección será estimado en base a la información estadística brindada por el área técnica de la División de Supervisión Regional correspondientes a las supervisiones realizadas en los años 2013, 2014 y 2015, las cuales serán contrastadas con el Universo de agentes existentes. Cabe señalar, que las visitas son periódicas y están sujetas a la disponibilidad de recursos humanos. Tomando en consideración lo mencionado previamente, se ha estimado que la probabilidad de detección de las infracciones, está dada por el porcentaje de visitas realizadas a los agentes expresada como participación del universo de agentes registrados en el OSINERGMIN.

Según el registro de hidrocarburos, el total de los agentes registrados actualmente es de 31 436 agentes para el año 2013 y 37 223 para el año 2015 (entre, Camiones tanque,

⁶ Documento de Trabajo N°10 pág. 15, 111, 122. Publicado por la GPAE.

⁷ Documento de Trabajo N°10 pág. 75, 76, 78, 82,102, 103. Publicado por la GPAE.

⁸ El Costo Promedio Ponderado del Capital (WACC): Una estimación para los sectores de Minería, Electricidad, Hidrocarburos Líquidos y Gas Natural en el Perú Disponible en: http://www.osinergmin.gob.pe/seccion/centro_documental/Institucional/Estudios_Economicos/Documentos_de_Trabajo/Documento-Trabajo-37.pdf

Camiones Cisterna, Consumidores Directos, Distribuidores Minoristas, Estaciones de Servicio, Gasocentros de GLP y GNV, Grifos, Grifos Rurales, Grifos Flotantes, Locales de Venta y Redes de Distribución) el universo para el año 2014 se considera el promedio de los años 2013 y 2015.

El número de visitas que obedecen a la supervisión operativa asciende a 4 686, 5 178 y 5 382 para los años 2013, 2014 y 2015 respectivamente. Por otro lado, se tiene un total de visitas de 1 210, 1 030 y 1 200 por informalidad los cuales involucran a los mismos agentes indicados anteriormente para los años 2013, 2014 y 2015 respectivamente. En base a la información por supervisiones operativas y las de informalidad se ha determinado una probabilidad de detección por año, las cuales asciende a 23%, 23% y 24% para los años 2013, 2014 y 2015 respectivamente. La probabilidad de detección a utilizar en el presente informe será el promedio estimado en base a estos tres años, el cual asciende a 23%.

- Se considerará que el valor del daño es cero.
- La aplicación de factores agravantes o atenuantes será evaluado por el área legal responsable del expediente, para efectos prácticos del presente informe la sumatoria de factores es igual a cero, en ese sentido de la aplicación de la fórmula de los factores agravantes y atenuantes es igual a la unidad

RESULTADO DE LA APLICACIÓN DE LA METODOLOGÍA

“Despachar (suministrar) combustibles líquidos (Diésel B5 S-50) directamente al tanque de combustible de otros vehículos automotores contando con registro de Hidrocarburos como Distribuidor Minorista de Combustibles Líquidos.”

El beneficio ilícito del incumplimiento está dado por el margen comercial que obtiene el distribuidor minorista al comercializar el producto DB5-S50, dado que se le encontró despachando combustible directamente al tanque de vehículos automotores, actividad la cual es no autorizada. Para el cálculo del beneficio ilícito se utilizará un margen comercial promedio de la zona Cusco en base al precio de compra y precio de venta multiplicada por la capacidad autorizada del agente. Al valor obtenido se le descontará el factor correspondiente al pago del impuesto a la renta y se asociará una probabilidad de detección que para este escenario asciende al 23%. En el siguiente cuadro se detalla el cálculo de multa a aplicar:

Cuadro N° 1: Propuesta de cálculo de multa

Componente	Datos	Unidades
Capacidad autorizada del distribuidor minorista(1)	1500	Galones
Precio de compra DB5-S50(2)	9.53	Soles/galón
Precio de venta DB5-S50(2)	10.56	Soles/galón
Margen comercial	1.03	Soles/galón
Beneficio ilícito bruto obtenido	1545	Soles
Beneficio ilícito neto (3)	1081.5	Soles
Probabilidad de detección	23%	Porcentaje
Multa en UIT(4)	1.16	UIT

Nota.-

**RESOLUCIÓN DE OFICINAS REGIONALES
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 777-2018-OS/OR CUSCO**

- (1) Capacidad autorizada según el RH de Osinergmin
- (2) Valores promedio de cusco junio 2017 del SCOP-DOCS
- (3) Impuesto a la renta igual al 30%
- (4) Valor de la UIT igual a S/4050 soles

CONCLUSIONES

El presente Informe de Supervisión ha sido elaborado de acuerdo a la Metodología General para la Determinación de Sanciones Administrativas que no cuentan con Criterios Específicos de Sanción, aprobada mediante la Resolución de Gerencia General N° 352.

Del análisis realizado se concluye que la sanción económica a aplicar al Administrado, asciende a **1.16 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 Organización y Funciones (ROF) de Osinergmin, aprobado mediante Decreto Supremo N° 010-2016-PCM, 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 Resolución de Consejo Directivo N° 218-2016-OS/CD, modificado por la Resolución de Consejo Directivo N° 10-2017-OS/CD.

SE RESUELVE:

Artículo 1°. - **SANCIONAR** a la señora **VIOLETA SOTELO QUISPE**, con una multa de una con dieciséis centésimas (1.16) de la Unidad Impositiva Tributaria (UIT) vigente a la fecha del pago, por el incumplimiento consignado en el numeral 1.1 de la presente Resolución.

Código de Infracción: 17-00089727-01

Artículo 2°.- 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 hábil 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 3°.- 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, el Administrado podrá acogerse al beneficio respecto de todas o sólo de las que considere no impugnar.

**RESOLUCIÓN DE OFICINAS REGIONALES
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 777-2018-OS/OR CUSCO**

De otro lado, cumplimos con informar que de conformidad con 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, 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 señora **VIOLETA SOTELO QUISPE**, el contenido de la presente resolución.

Regístrese y comuníquese,

«image:osifirma»

Jefe - Oficina Regional Cusco OSINERGMIN
Órgano Sancionador