

**RESOLUCIÓN DE LA GERENCIA DE REGULACIÓN DE TARIFAS
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 057-2020-OS/GRT**

Lima, 19 de noviembre de 2020

CONSIDERANDO

1. ANTECEDENTES

Que, de conformidad con el numeral VI) del literal b) del artículo 139 del Reglamento de Ley de Concesiones Eléctricas, aprobado por Decreto Supremo N° 009-93-EM ("RLCE"), se establece que el costo anual estándar de operación y mantenimiento de instalaciones no comprendidas en Contratos de Concesión del Sistema Complementario de Transmisión ("SCT"), será equivalente a un porcentaje del costo de inversión que será determinado y aprobado por Osinergmin cada seis (06) años;

Que, teniendo en cuenta que los porcentajes para determinar el costo anual estándar de operación y mantenimiento (COyM) que tiene una periodicidad de seis (6) años, Osinergmin ha iniciado el correspondiente procedimiento a seguir para la siguiente determinación de dichos porcentajes;

Que, la última actualización de los referidos porcentajes, se aprobó mediante Resolución N° 082-2015-OS/CD y su modificatoria (Resolución N° 147-2015-OS/CD), aplicables para el período comprendido entre el 1 de mayo de 2015 y el 30 de abril de 2021;

Que, transcurrido los 6 años, corresponde actualizar los porcentajes de los costos anuales estándar de operación y mantenimiento. En virtud de ello, mediante Oficio N° 678-2020-GRT, de fecha 25 de setiembre de 2020, Osinergmin solicitó, entre otras empresas, a Engie Energía Perú S.A. (en adelante "Engie") determinada información para realizar los cálculos de los nuevos porcentajes para determinar los Costos de Operación y Mantenimiento (en adelante "COyM");

Que, mediante Cartas N° ENG/847-2020 y N° ENG/855-2020 de fecha 29 de octubre de 2020 y 30 de octubre de 2020, respectivamente, presentó la información requerida por Osinergmin para el cálculo de los COyM, precisando además que solicita que se declare confidencial diversa información presentada en el marco del "Procedimiento para la Determinación, Registro y Resguardo de la Información Confidencial", aprobado con Resolución N° 202-2010-OS/CD (en adelante "Procedimiento de Confidencialidad");

Que, mediante Oficio N° 846-2020-GRT de fecha 03 de noviembre de 2020, Osinergmin le solicitó que, en un plazo de tres días hábiles, subsane los requisitos de admisibilidad de la solicitud de confidencialidad;

Que, dentro del plazo otorgado, Engie subsanó las observaciones, en Anexo a su Carta ENG/882-2020 de fecha 05 de noviembre de 2020.

2. DOCUMENTO Y SUSTENTO DEL SOLICITANTE

Que, Engie solicita se declare como confidencial la información comercial que contiene condiciones comerciales técnicas acordadas con proveedores, información relacionada con el personal de la empresa, y estrategia del negocio por un periodo de cinco (5) años;

Que, esta información está comprendida por: (i) Planilla Excel con el listado de puestos de personal; (ii) Organigrama editable de la empresa; (iii) Costos de Seguros; (iv) Costos de vigilancia tercerizados; (v) Costos de servicios de terceros para el mantenimiento de líneas de transmisión; (vi) Costos de servicios de terceros para el mantenimiento de subestaciones; y (vii) Fuentes de costos unitarios de repuestos e insumos de COyM;

**RESOLUCIÓN DE LA GERENCIA DE REGULACIÓN DE TARIFAS
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 057-2020-OS/GRT**

Que, Engie manifiesta que su solicitud se justifica en la medida que la información bajo análisis muestra la estrategia comercial interna del negocio y por razones de secreto comercial no deben ser divulgadas;

Que, las medidas adoptadas para resguardar la información, indicó que, internamente limita el acceso a la información a personas específicas con los mecanismos de seguridad planteados. Indicó que mantiene políticas internas de manejo de información confidencial que son de obligatorio cumplimiento para los trabajadores de Engie.

3. ANÁLISIS DE OSINERGMIN

Que, el derecho de recibir información de una entidad pública, se encuentra reconocido en el inciso 5 del artículo 2 de la Constitución Política del Perú, en el cual se establece que, toda persona tiene derecho a solicitar, sin expresión de causa, la información que requiera, y a recibirla de cualquier entidad pública en el plazo legal, con el costo que suponga el pedido, exceptuándose de ello la información que afecte la intimidad personal y las que expresamente se excluyan por ley o por razones de seguridad nacional;

Que, en el mismo sentido, en la Ley N° 27806, Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública cuyo Texto Único Ordenado fue aprobado por Decreto Supremo N° 021-2019-JUS (en adelante, la “Ley de Transparencia”) se recoge el principio de publicidad, según el cual toda información que posee una entidad del Estado se presume pública, estando dicha entidad obligada a entregar la referida información a las personas que la soliciten;

Que, sólo se exceptúa del derecho de acceso a la información pública, los casos previstos en los artículos 15 (información secreta), 16 (información reservada) y 17 (información confidencial) de dicha norma, no procediendo el acceso a la información pública respecto de información expresamente calificada como secreta o reservada por razones de seguridad nacional, ni aquella información confidencial en los supuestos de la norma;

Que, de esta manera, la regla general es el acceso a la información que posean las entidades del Estado, incluso cuando se trata de información entregada por los administrados, y la excepción es la declaración de confidencialidad; sin embargo, el derecho de acceso a la información pública no es un derecho absoluto sino uno que admite excepciones destinadas a resguardar o proteger, tanto a la entidad, como a los administrados y al público en general, de daños que podrían ser causados por la divulgación de cierta información. Se sustentan en causales específicas y, tratándose de normas de excepción y que limita un derecho fundamental de acceso a la información, deben ser interpretadas restrictivamente, al amparo de lo normado en el artículo 18 de la Ley de Transparencia;

Que, de las excepciones señaladas en el artículo 17 de la Ley de Transparencia, las relacionadas con la confidencialidad de la información remitida por Engie, sería la relativa al secreto comercial, según alega, pues se trataría de información relacionada con costos de seguridad o vigilancia, costos de seguros, costos de mantenimiento de líneas y subestaciones de transmisión y costos unitarios de recursos, materiales y servicios adquiridos, así como sus respectivas órdenes de compra y cotizaciones que sustentan los referidos costos unitarios;

Que, además de la información proporcionada por Engie, se verifica la planilla del personal donde se muestra los sueldos, cargos y áreas de los trabajadores, cuya divulgación, podría afectar la intimidad personal y familiar de los trabajadores de Engie;

Que, al respecto, se considera secreto comercial, aquella información cuya importancia para el desarrollo de la actividad empresarial, obliga a las empresas a mantenerla fuera del alcance de terceros a la empresa. Así, el secreto comercial comprende “toda información tangible o intangible susceptible de ser usada en negocios, industria o práctica profesional que no sea de conocimiento general” y la información “cuya divulgación puede ocasionar un perjuicio a la empresa;

Que, el artículo 5.2 del Procedimiento de Confidencialidad, concordante con el artículo 32 del

RESOLUCIÓN DE LA GERENCIA DE REGULACIÓN DE TARIFAS
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 057-2020-OS/GRT

Decreto Legislativo N° 1034, en el artículo 40.2 del Decreto Legislativo N° 1044 y los Lineamientos sobre Confidencialidad de la Comisión de Defensa de la Libre Competencia de Indecopi, se establece que la solicitud de declaración de confidencialidad sobre un secreto comercial, industrial, tecnológico o, en general empresarial, será concedido siempre que dicha información (i) se trate de un conocimiento que tenga carácter reservado o privado sobre un objeto determinado; (ii) que quienes tengan acceso a dicho conocimiento posean voluntad e interés consciente de mantenerlo reservado, adoptando las medidas necesarias para mantener dicha información como tal; y, (iii) que la información tenga un valor comercial, efectivo o potencial;

Que, de ese modo, podrá constituir secreto comercial, cualquier tipo de información sea técnica, comercial o de negocios, incluyendo procesos secretos, fórmulas, programas, especificaciones de productos, dibujos, planes de comercialización, listas de clientes, programas de computadoras, información de investigación y desarrollo, planes especiales de precio, información sobre costos o cualquier otra información confidencial, siempre que se cumpla con los requisitos a los cuales se ha hecho referencia y exista un grado de afectación con la divulgación de la información;

Que, aunado a lo anterior, en los Lineamientos sobre Información Confidencial la Comisión de Libre Competencia del Indecopi, se establece que constituye secreto comercial la información relativa a la estrategia competitiva, la estructura de costos, los términos de negociación y determinadas condiciones contractuales acordadas, entre otros. Asimismo, se considera que la divulgación de determinada información puede causar una eventual afectación, en general, cuando los competidores de un administrado pueden obtener una ventaja competitiva de acceder a ella;

Que, de lo expuesto, puede ser considerada como secreto comercial, la información que verse sobre las condiciones de costos, comerciales y técnicas acordadas con los proveedores, información sobre el personal de la empresa, información sobre la estrategia interna del negocio, lo cual, se evidencia de la información presentada por la empresa, relacionada con costos de vigilancia, costos servicios de mantenimiento, costos de seguros, entre otros. A su vez, se ha verificado que dicho conocimiento tiene un carácter privado y tiene un valor comercial efectivo o potencial, cuya divulgación puede causar una afectación a su titular;

Que, en consecuencia, la información (técnica, comercial, estrategia y costos) remitida por Engie, reúne los requisitos para ser declarada como confidencial, de acuerdo con la excepción prevista en el artículo 17.2 del TUO de la Ley de Transparencia, toda vez que se enmarca dentro de lo que se ha establecido como un secreto comercial y dentro de lo dispuesto en los Lineamientos sobre Información Confidencial del INDECOPI (numeral 4.2 del Procedimiento de Confidencialidad);

Que, respecto de la información sobre las planillas o sueldos del personal de Engie, cabe indicar que, el Tribunal Constitucional al analizar la existencia de una vulneración al Derecho a la Intimidad, ha señalado en el expediente N° 04407-2007-PHD/TC2, que “la intervención en el derecho a la intimidad personal se produciría respecto a las informaciones de los bienes e ingresos provenientes del sector privado y aquellos bienes muebles no registrables”;

Que, de ese modo, la información de los salarios del personal de Engie, constituye un dato personal que permite el acceso a los datos referidos a sueldos, cargos y personas, cuya divulgación constituye una afectación a la intimidad personal. Sobre el particular, la Ley N° 29733, Ley de Protección de Datos Personales señala que toda información sobre una persona natural que la identifica o la hace identificable constituye un dato personal. Asimismo, el artículo 17.5 del TUO de la Ley de Transparencia establece que es confidencial toda información referida a datos personales cuya publicidad constituya una invasión de la intimidad personal (numeral 4.5 del Procedimiento de Confidencialidad);

Que, en consecuencia, se declara confidencial toda la información contenida en el Anexo 1 de la presente resolución, remitida por Engie mediante Cartas N° ENG/847-2020 y N° ENG/855-2020 de fecha 29 de octubre de 2020 y 30 de octubre de 2020, respectivamente, por

**RESOLUCIÓN DE LA GERENCIA DE REGULACIÓN DE TARIFAS
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 057-2020-OS/GRT**

encontrarse inmersas en las excepciones que establece el artículo 17 del TUO de la Ley de Transparencia, al ser información referida a secreto comercial y sobre datos personales, cuya divulgación puede afectar el negocio de la empresa y la intimidad personal de los trabajadores de Engie;

Que, en tal sentido, corresponde declarar confidencial la citada información por dos periodos regulatorios (12 años), esto es, 2021-2027 y 2027-2033, siempre que cumplan con las condiciones y requisitos en virtud de los cuales se le declara como tal; dado que, si bien la información será considerada para el periodo 2021-2027, se ha evidenciado que este tipo de información en periodos contiguos es muy similar, por lo que, no pierde su naturaleza de reservada, toda vez que, en caso sea pública, dotará de datos semejantes a los que se presenten en dicha oportunidad, resultando adecuado continuar con el carácter confidencial, al no perder las características que sustentan la presente decisión. Asimismo, el periodo otorgado representa el criterio uniforme para las demás solicitudes, en este mismo proceso regulatorio. Posteriormente a dicho periodo, si la empresa titular considerase que la información, pese a estar desactualizada (12 años después), mantiene la condición confidencial, deberá realizar una nueva solicitud sobre la misma y sustentarla previamente al vencimiento;

Que, con relación a la información sobre el organigrama presentado por Engie, se verifica que ésta no debe ser declarada confidencial, la misma que se identifica en el Anexo 2 de la presente resolución, toda vez que no constituye un secreto comercial, en tanto no representa un conocimiento reservado para su titular, al no tener la descripción detallada de las funciones de cada trabajador, pues en el curso de las operaciones comerciales que ordinariamente realizan las empresas, los clientes o proveedores (o colegas en la empresa o con otras empresas similares) que entablan contacto con éstos, conocen el cargo y jerarquía de los mismos, de concordancia con lo dispuesto en el numeral 1.6 del Anexo de los Lineamientos de Indecopi;

Que, de conformidad con lo señalado en el artículo 13.3 del Procedimiento del Confidencialidad, le corresponde a la Gerencia de Regulación de Tarifas de Osinergmin, mediante resolución motivada, aceptar la solicitud y declarar la confidencialidad de la información presentada;

Que, finalmente, con relación a la calificación de confidencialidad, se ha expedido el Informe Técnico Legal N° 589-2020-GRT de la División de Generación y Transmisión y de la Asesoría Legal de la Gerencia de Regulación de Tarifas, que complementa la motivación que sustenta la decisión del Osinergmin, cumpliendo de esta manera con el requisito de validez de los actos administrativos a que se refiere el numeral 4 del artículo 3 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado con Decreto Supremo N° 004-2019-JUS; y,

De conformidad con los dispositivos legales que anteceden y lo dispuesto en el Texto Único Ordenado de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública aprobado por Decreto Supremo N° 021-2019-JUS y el Procedimiento para la Determinación, Registro y Resguardo de la Información Confidencial, aprobado mediante Resolución N° 202-2010-OS/CD.

SE RESUELVE:

Artículo 1.- Calificar como confidencial a la información referida a costos comerciales y datos técnicos, que muestra la estrategia del negocio, así como los datos de personal, remitidos a Osinergmin en archivos magnéticos adjuntos a la Carta ENG/847-2020, que obra en el expediente administrativo N° 288-2020-GRT, contenidos en el Anexo 1 de la presente decisión, por dos periodos regulatorios (12 años: 2021-2027 y 2027-2033), esto es, hasta el 30 de abril del año 2033. De requerir mantener el carácter confidencial de la información de forma posterior, el titular deberá presentar antes del vencimiento una nueva solicitud junto al sustento respectivo.

Artículo 2.- Desestimar la solicitud de Engie Energía Perú S.A. respecto de la información contenida en el Anexo 2 de la presente decisión (organigrama), al no encontrarse en los

**RESOLUCIÓN DE LA GERENCIA DE REGULACIÓN DE TARIFAS
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 057-2020-OS/GRT**

supuestos de excepción previstos en los artículos 15, 16 y 17 del TUO de la Ley N° 27806, Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública, aprobado por Decreto Supremo N° 021-2019-JUS.

Artículo 3.- Establecer que el Coordinador de Gestión de la Gerencia de Regulación de Tarifas de Osinergmin será el responsable que la información clasificada como confidencial, por medio de la presente resolución, no sea divulgada, debiendo adoptar las medidas adecuadas para el cumplimiento de dicho fin.

Artículo 4- Incorporar el Informe N° 589-2020-GRT como parte integrante de la presente resolución.

Artículo 5.- Disponer la publicación de la presente resolución, junto al Anexo 1, anexo 2 y el Informe Técnico Legal N° 589-2020-GRT en la página institucional de Osinergmin: <https://www.osinergmin.gob.pe/Resoluciones/Resoluciones-GRT-2020.aspx>.

Artículo 6.- Disponer la notificación de la presente resolución a Engie Energía Perú S.A., dentro del plazo legal correspondiente.

[jmendoza]

ANEXO 1:

Documentos considerados con carácter confidencial, por encontrarse en la excepción de “secreto comercial”

N° de Carpeta y ubicación del documento en el archivo magnético	Tema	Título del documento y/o de la carpeta que solicita confidencialidad	Documento confidencial (o parte de éste)
3 \\Anexos 1-3.zip\Anexo 3. Información confidencial\03. Planilla Listado de Puestos	Puestos de la compañía y funciones (y salarios)	“03. Anexo 2 Formato Costos Gestión Personal_VF_r20201028.xlsx”	Todo el documento
6 \\Anexos 1-3.zip\Anexo 3. Información confidencial\06. Costos de Seguros	Costos de seguros contratados por la compañía contratadas en los últimos 3 años	“06. Costos de Seguros_r20201028.xlsx” Todas las hojas contienen información confidencial.	Todo el documento
7 \\Anexos 1-3.zip\Anexo 3. Información confidencial\07. Costos de Vigilancia	Costos de vigilancia, puestos, turnos, contraprestaciones del 2017 - 2019	“07. Costos de Vigilancia v3_r20201028.xlsx”	Todo el documento
9 \\Anexos 1-3.zip\Anexo 3. Información confidencial\09. Costos de Servicios de Mantenimiento de Líneas	Costos por el servicio de mantenimiento de líneas de transmisión del 2015 al 2019	“09. Costos de Servicios de Mantenimiento Líneas v6_r20201028.xlsx”	Todo el documento

**RESOLUCIÓN DE LA GERENCIA DE REGULACIÓN DE TARIFAS
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 057-2020-OS/GRT**

N° de Carpeta y ubicación del documento en el archivo magnético	Tema	Título del documento y/o de la carpeta que solicita confidencialidad	Documento confidencial (o parte de éste)
10 \\Anexos 1-3.zip\Anexo 3. Información confidencial\10. Costos de Servicios de OyM de Subestaciones	Costos por el servicio de mantenimiento de subestaciones contratados con terceros desde el año 2015 al año 2019	“10. Costos de Servicios de Mantenimiento Subestaciones v6_r20201028.xlsx”	Todo el documento
12 \\Anexos 1-3.zip\Anexo 3. Información confidencial\12. Fuentes de Costos Unitarios	Costos unitarios de recursos, materiales y servicios adquiridos	“12. Anexo 3 Formato Recursos y Materiales Todas.xlsx” y “Sustentos.zip”	Todo el documento

RESOLUCIÓN DE LA GERENCIA DE REGULACIÓN DE TARIFAS
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA
OSINERGMIN N° 057-2020-OS/GRT

ANEXO 2:

Documentos no considerados con carácter confidencial,
por no encontrarse en la excepción de “secreto comercial” y/u otra excepción que restrinja que el acceso a la información pública

N° de Carpeta y ubicación del documento en el archivo magnético	Tema	Título del documento y/o de la carpeta que solicita confidencialidad	Documento confidencial (o parte de éste)
5 \\Anexos 1-3.zip\Anexo 3. Informacion confidencial\05. Organigrama Editable	Puestos de la compañía y dotación de personal por puesto - Organigrama	“05. Organigrama ENGIE Energía Perú 2019.xlsx”	Todo el documento