



el Decreto Supremo N° 054-2001-PCM, Reglamento General de Osinergmin; en el Texto Único Ordenado del Reglamento de Distribución de Gas Natural por Red de Ductos, aprobado mediante Decreto Supremo N° 040-2008-EM y en el Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado mediante Decreto Supremo N° 004-2019-JUS, así como en sus respectivas normas modificatorias, complementarias y conexas, y;

Estando a lo acordado por el Consejo Directivo de Osinergmin en su Sesión N° 13-2022.

SE RESUELVE:

Artículo 1.- Declarar infundados los extremos del petitorio del recurso de reconsideración interpuesto por la empresa Gas Natural de Lima y Callao S.A. contra la Resolución N° 027-2022-OS/CD a que se refieren los numerales 3.1.1, y 3.4.1, por las razones señaladas en los numerales 3.1.2 y 3.4.2 de la parte considerativa de la presente resolución.

Artículo 2.- Declarar fundado el extremo del petitorio del recurso de reconsideración interpuesto por la empresa Gas Natural de Lima y Callao S.A. contra la Resolución N° 027-2022-OS/CD a que se refiere el numeral 3.2.1, por las razones señaladas en los numerales 3.2.2 de la parte considerativa de la presente resolución.

Artículo 3.- Declarar fundado en parte el extremo del petitorio del recurso de reconsideración interpuesto por la empresa Gas Natural de Lima y Callao S.A. contra la Resolución N° 027-2022-OS/CD a que se refiere el numeral 3.3.1, en el extremo relacionado con el impacto del COVID-19 en los ingresos percibidos por el Concesionario, por las razones señaladas en el numeral 3.3.2 de la parte considerativa de la presente resolución.

Artículo 4.- Modificar el Artículo 1 de la Resolución N° 027-2022-OS/CD, conforme al siguiente texto:

“Artículo 1.- Aprobar la liquidación del Plan Anual de Inversiones 2020 de la Concesión de distribución de gas natural por red de ductos de Lima y Callao, cuyo saldo asciende a USD - 9 407 223, dicho monto será actualizado considerando los costos unitarios vigentes a la fecha en que se realice la Liquidación del Plan Quinquenal de Inversiones 2018 - 2022.”

Artículo 5.- Modificar el Artículo 2 de la Resolución N° 027-2022-OS/CD, conforme al siguiente texto:

Artículo 2.- *Aprobar los factores correspondientes a la liquidación del Plan Anual de Inversiones 2020 de la concesión de distribución de gas natural por red de ductos de Lima y Callao, de acuerdo a lo siguiente:*

- Factor Ajuste por Variación del Plan Anual del año i. (FPAi): 0,334799
- Factor Ajuste por Variación de Instalaciones Ejecutadas del año i (FIEi): 1,577773
- Factor Ajuste por Variación de Instalaciones Supervisadas del año i (FISI): 0,860624”

Artículo 6.- Incorporar el “Factor de Ajuste a los ingresos reales a efectos de la devolución de las anualidades de inversión por la no ejecución de obras del Plan Anual 2020 del Plan Quinquenal de Inversiones 2018-2022, aprobadas mediante Resolución N° 055-2018-OS/CD”, cuyo valor es de 0,859152, y que será aplicado al saldo que se señala en el Artículo 1 de la Resolución N° 027-2022-OS/CD modificado por el Artículo 4 precedente.

Artículo 7.- Disponer que las modificaciones en la Resolución N° 039-2022-OS/CD, como consecuencia de lo dispuesto en la presente resolución, serán consignadas en una resolución complementaria.

Artículo 8.- Disponer que las modificaciones a la Resolución N° 027-2022-OS/CD aprobadas en la presente Resolución, cuyos resultados forman parte de los parámetros de cálculo de la Resolución N° 038-2022-OS/CD, sean consignadas en la Resolución que resuelva el recurso de reconsideración contra dicha Resolución N° 038-2022-OS/CD.

Artículo 9.- Incorporar el Informe Técnico N° 227-2022-GRT, Informe Técnico N° 240-2022-GRT, el Informe Legal N° 228-2022-GRT y el Informe Técnico N° 839-2022-OS/DSR, como parte integrante de la presente resolución.

Artículo 10.- Disponer la publicación de la presente resolución en el Diario Oficial El Peruano, así como su publicación en el Portal Institucional de Osinergmin: <https://www.osinergmin.gob.pe/Resoluciones/Resoluciones-GRT-2022.aspx>, conjuntamente con el Informe Técnico N° 227-2022-GRT, Informe Técnico N° 240-2022-GRT, el Informe Legal N° 228-2022-GRT y el Informe N° 839-2022-OS/DSR.

OMAR CHAMBERGO RODRÍGUEZ
Presidente del Consejo Directivo

2062615-1

Declaran infundados los extremos del recurso de reconsideración interpuesto por la empresa Gas Natural de Lima y Callao S.A. contra la Resolución N° 038-2022-OS/CD y disponen realizar el recálculo del saldo de liquidación correspondiente al Plan Anual 2021

RESOLUCIÓN DEL CONSEJO DIRECTIVO ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN EN ENERGÍA Y MINERÍA OSINERGMIN N° 068-2022-OS/CD

Lima, 28 de abril de 2022

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

Que, con fecha 17 de marzo de 2022 fue publicada en el diario oficial El Peruano la Resolución N° 038-2022-OS/CD (en adelante, “Resolución 038”), mediante la cual se aprobó la liquidación del Plan Anual de Inversiones 2021 de la Concesión de Distribución de Gas Natural por Red de Ductos de Lima y Callao, así como los correspondientes factores de ajuste por variación;

Que, con fecha 6 de abril de 2022, la empresa Gas Natural de Lima y Callao S.A. (en adelante “Cálidda”) interpuso recurso de reconsideración contra la Resolución 038, mediante documento recibido según Registro GRT N° 3403-2022, siendo materia del presente acto administrativo el análisis y decisión de dicho recurso;

2. PETITORIO DEL RECURSO DE RECONSIDERACIÓN

Que, Cálidda solicita se declare fundado su recurso de reconsideración y se proceda a efectuar las correcciones necesarias, conforme a los argumentos expuestos en su recurso;

3. ARGUMENTOS DEL RECURSO DE RECONSIDERACIÓN Y ANÁLISIS DE OSINERGMIN

3.1. **Respecto a que se habría vulnerado su derecho al reconocimiento del íntegro de inversiones en la tarifa**

3.1.1. Argumentos de Cálidda

Que, Cálidda señala que en la liquidación efectuada mediante la Resolución 038, no se han considerado una serie de proyectos desplegados durante el año 2021, aun cuando estos forman parte del Sistema de Distribución;

Que, indica que conforme con los artículos 106, 109 y 110 del Texto Único Ordenado del Reglamento de Distribución de Gas Natural por Red de Ductos (en adelante “Reglamento de Distribución”), aprobado por Decreto Supremo N° 040-2008-EM, y la Cláusula 14.12

de su Contrato BOOT, la empresa tiene derecho a que se le reconozcan todas sus inversiones en la tarifa, dado que la tarifa de distribución debe retribuir el valor de las obras desplegadas por el Concesionario y, por tanto, las inversiones en que incurra Cálidda deben ser reconocidas tarifariamente. Sostiene que, sin embargo, Osinermin efectuó un análisis de los proyectos que no se encuentran contenidos expresamente en el Plan Anual 2021 aprobado, eliminándolos de la consideración de la liquidación efectuada;

Que, Cálidda manifiesta que en el Informe Técnico N° 121-2022-GRT, Osinermin determinó que no toda inversión ejecutada por el Concesionario en un año específico forma parte de la liquidación del Plan Anual correspondiente, en aplicación de los siguientes criterios del "Procedimiento para la Liquidación del Plan Quinquenal de Inversiones de las Concesiones de Distribución de Gas Natural por Red de Ductos", aprobado por Resolución N° 299-2015-OS/CD (en adelante "Procedimiento de Liquidación"): i) Instalaciones que no pertenecen al Periodo Regulatorio; y ii) Instalaciones no programadas en Planes Anuales y/o Plan Quinquenal de Inversiones (en adelante, "PQI");

Que, Cálidda indica que el no considerar los proyectos desplegados para la prestación del servicio de distribución, atenta contra el derecho del Concesionario a que se le reconozcan las inversiones realizadas, dado que en la Resolución 038 no se reconoce la totalidad de la inversión efectuada en el año 2021, ni se precisa la forma de recuperar la inversión no considerada en la liquidación del Plan Anual 2021;

Que, en ese sentido, Cálidda concluye que lo resuelto por Osinermin no resulta lícito al no reconocer en su totalidad las inversiones efectuadas ni se precisa cómo se recuperan dichas inversiones no consideradas en la liquidación del Plan Anual 2021, lo cual contraviene lo establecido en el Contrato BOOT y el Reglamento de Distribución, vulnerando así su derecho de propiedad;

3.1.2. Análisis de Osinermin

Que, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 63c del Reglamento de Distribución, el Concesionario está obligado a definir un PQI, el cual debe considerar su ejecución y actualización mediante Planes Anuales, cuya ejecución es obligatoria para el Concesionario. Asimismo, en el literal d) de dicho artículo se establece que los Planes Anuales deben ser aprobados por Osinermin, quien debe realizar la liquidación del Plan Anual tomando como base: i) el resultado de la supervisión de la ejecución de las inversiones aprobadas en el PQI y, ii) el Plan Anual remitido por el Concesionario;

Que, de acuerdo a ello y en observancia del Principio de Legalidad, corresponde a Osinermin efectuar la liquidación del Plan Anual 2021 conforme a las disposiciones del artículo 63c del Reglamento de Distribución, por lo que, no es posible considerar en dicha liquidación a las inversiones cuya ejecución no corresponde al Plan Anual 2021 o al PQI 2018 – 2022 y que no hayan sido aprobadas por Osinermin, como pretende la recurrente, pues ello significaría inaplicar las disposiciones contenidas en el Reglamento de Distribución;

Que, con relación a que Cálidda señala que no se ha considerado como parte de la liquidación a todos los proyectos desplegados en el año 2020, se estaría atentando contra el derecho del Concesionario a que se le reconozcan las inversiones realizadas; se reitera que la liquidación materia de aprobación únicamente comprende a los proyectos cuya ejecución ha sido prevista en el año 2021;

Que, sin perjuicio de lo señalado, conforme a los artículos 110 y 111 del Reglamento de Distribución, corresponde a Osinermin actualizar cada cuatro (4) años el Valor Nuevo de Reemplazo (en adelante, "VNR"), el cual comprende a las inversiones de las instalaciones del Sistema de Distribución, las inversiones consideradas en el PQI, así como las obras nuevas o retiros;

Que, en tal sentido, la afirmación de Cálidda sobre que se estaría vulnerando su derecho al reconocimiento de sus inversiones realizadas es errónea, dado que el

reconocimiento de las inversiones que no forman parte del PQI y sus planes anuales, debe efectuarse conforme a las disposiciones previstas en el Reglamento de Distribución. En efecto, las inversiones ejecutadas por el Concesionario que no fueron programadas para el año 2021 pasan a formar parte de la actualización del VNR de la concesión. Por lo tanto, no se ha atentado contra su derecho a que se le reconozcan dichas inversiones y, por ende, tampoco se ha vulnerado su derecho de propiedad;

Que, el detalle del análisis de este extremo del recurso se ha desarrollado en el numeral 5.1 del Informe Técnico N° 229-2022-GRT;

Que, por las razones antes señaladas, este extremo del recurso de reconsideración debe ser declarado infundado;

3.2. Respecto al reconocimiento de las inversiones ejecutadas en las zonas contiguas

3.2.1. Argumentos de Cálidda

Que, Cálidda ha citado el numeral 10.5 del Procedimiento de Liquidación, referido al reconocimiento de inversiones y ha señalado que, conforme a esta disposición, "*Osinermin reconocerá inversiones no programadas en un PQI siempre que se cumplan los supuestos ahí establecidos*".

Que, además indica que, de acuerdo con el Contrato BOOT y normas aplicables, tiene la obligación de prestar el servicio a quien se lo solicite, por lo que no es posible denegar el acceso a un interesado que esté dentro de dichos supuestos, señalando que dicha obra no está incorporada en un PQI. Cálidda señala además que, según el Procedimiento de Viabilidad, está obligada a atender suministros según distancias máximas. En consecuencia, en la Resolución 038 no se está incluyendo inversiones ejecutadas que no forman parte del PQI 2018-2022;

Que, por lo expuesto, Cálidda solicita que se consideren los proyectos ejecutados en zonas colindantes de redes existentes y/o de redes del PQI identificados en el Anexo I de su recurso, los cuales encajarían en los supuestos del numeral 10.5 del Procedimiento de Liquidación. Por lo tanto, según indica Cálidda, correspondería reconocerse 365.24 km de redes de polietileno y 4.17 km de redes de acero, así como 311.83 km de tuberías de conexión de polietileno y 108 metros de tuberías de conexión de acero ubicadas en redes fuera del PQI aprobado dado que se trata de proyectos ejecutados en las zonas colindantes;

3.2.2. Análisis de Osinermin

Que, el artículo 10.5 del Procedimiento de Liquidación al cual ha hecho referencia Cálidda debe ser interpretado teniendo en consideración las disposiciones que sobre esta materia se señala en el artículo 63c del Reglamento de Distribución, y de manera sistemática con las demás disposiciones del Procedimiento de Liquidación para una correcta aplicación de lo dispuesto en el referido Procedimiento;

Que, en el numeral 6.1 del artículo 6 del Procedimiento de Liquidación se establece que las infraestructuras en zonas no contempladas en el PQI vigente serán aprobadas, siempre que, sean contiguas a las instalaciones aprobadas en el PQI. Este criterio, se colige con el objetivo del PQI, el cual está orientado a que se realicen instalaciones en las zonas de niveles socioeconómicos bajo, medio bajo y medio, o que dicha inversión no supere el Costo Medio de la inversión reconocido por usuario instalado, de acuerdo con el PQI aprobado para el periodo tarifario vigente;

Que, la lectura sistemática del artículo 6 y del artículo 10.5 del Procedimiento de Liquidación determinan que la aprobación previa por parte de Osinermin es concomitante a todas las obligaciones relacionadas a la liquidación del PQI y de sus respectivos Planes Anuales. Si Cálidda deseaba que las obras ejecutadas sin haberse aprobado en el plan respectivo fueran consideradas para su ejecución, debió solicitarlo previamente conforme a lo señalado en los literales d) y e) del artículo 63c del Reglamento de Distribución, pero ello no ha ocurrido en el presente caso;

Que, el propio Concesionario define el crecimiento de la red de distribución mediante el PQI, el cual es actualizado a través de los Planes Anuales, y que ambos planes son presentados por el Concesionario para aprobación de Osinergmin, siendo obligatoria su ejecución, conforme fue previsto en el Decreto Supremo N° 017-2015-EM, que modificó el Reglamento de Distribución;

Que, si bien las inversiones ejecutadas fuera de los planes de inversión respectivos no pueden ser considerados a efectos de la liquidación correspondiente, las obras ejecutadas para atender solicitudes de acceso al servicio de los interesados se reconocen a través de la actualización del VNR, conforme a los artículos 110 y 111 del Reglamento de Distribución;

Que, por ello, en la evaluación de la liquidación del Plan Anual 2021 no se ha identificado proyectos adicionales que estén referidos a inversiones ejecutadas en las zonas contiguas a las instalaciones programadas en el Plan Quinquenal que previamente hayan sido aprobadas como tales e incorporadas como parte del Plan Anual 2021;

Que, por las razones antes señaladas este extremo del recurso de reconsideración debe ser declarado infundado;

3.3. Respecto del reemplazo de proyectos reconocido por el Reglamento de Distribución

3.3.1. Argumentos de Cálidda

Que, Cálidda señala que, si por causas no atribuibles a la empresa, no se pudiera ejecutar determinadas inversiones previstas en el Plan Anual, es factible variar su ejecución siempre que se cumplan ciertos lineamientos;

Que, Cálidda indica que el Informe de la División de Supervisión Regional 423-2022-OS-DSR, el cual sustenta la Resolución 038, no se analiza la presentación de dichos supuestos con el fin de considerar los proyectos ejecutados por Cálidda no contemplados en el plan como reemplazo de inversiones;

Que, como consecuencia de lo antes señalado, Cálidda solicita se consideren 112,05 Km de redes habilitadas en el año 2021 que forman parte de las redes reemplazadas (5%) y que cumplen con los criterios del Reglamento de Distribución, así como que se considere para la liquidación, el 5% del metrado de polietileno ejecutado en reemplazo de proyectos de polietileno comprometidos (y no ejecutados) en el Plan Anual 2021, cuya información fue presentada al Osinergmin;

3.3.2. Análisis de Osinergmin

Que, de acuerdo con el literal a) del artículo 63d del Reglamento de Distribución, los cambios en los Planes Anuales deben incorporarse e informarse a Osinergmin para conocimiento, al momento de realizarse las actualizaciones trimestrales contempladas en el artículo antes referido, con la finalidad de cumplir con la actualización del Plan Anual respectivo y del PQI;

Que, conforme al artículo 63d del Reglamento de Distribución, Osinergmin evalúa el sustento técnico que acredita la variación propuesta por el Concesionario, verificando que se derive de inversiones no ejecutadas por causas no atribuibles al Concesionario, así como la correcta aplicación de los lineamientos para la variación de las obras en redes de polietileno y redes de acero que respalden la actualización del Plan Anual;

Que, Cálidda ha remitido una carta de fecha 3 de diciembre de 2021 dirigida a la División de Supervisión Regional en la cual invoca lo dispuesto por el inciso a) del artículo 63d del Reglamento de Distribución. Al respecto, la División de Supervisión Regional, a través del Informe N° 863-2022-OS-DSR ha señalado que *“La valorización de la liquidación del plan anual 2021, así como la consideración o no en dicha valorización de situaciones no atribuibles, es una actividad que enfoca en la valorización- no forma parte del ejercicio de la función supervisora, debiendo precisar además que en el Informe N° 423-2022-OS/DSR emitido para efectos de la liquidación tarifaria -referido a obras ejecutadas, según lo solicitado-, no se evaluaron las variaciones presentadas sobre el año 2021”*;

Que, además, han indicado que, *“El concesionario presentó en diciembre del 2021 variaciones, que recién en marzo del 2022 identificó que correspondían a 309 proyectos, no habiéndose alcanzado hasta el momento la información requerida por el Osinergmin”*;

Que, además, la carta de Cálidda de fecha 3 de diciembre de 2021 no permite la identificación de los proyectos a ser reemplazados ni tampoco de los reemplazos específicos propuestos, de modo que solo cuatro casos contienen el código de proyecto respectivo y cincuenta y siete casos no contiene esa información. Asimismo, la relación de Códigos de Proyecto de los proyectos habilitados corresponde a códigos inexistentes en la información del sistema georreferenciado que remite el concesionario en cumplimiento del Procedimiento VNRGN, es decir, dicho archivo no contiene el detalle necesario evaluar los proyectos que serán reemplazados;

Que, por las razones antes señaladas, corresponde resolverse como infundado este extremo del recurso de reconsideración;

3.4. Respecto a situaciones no atribuibles al Concesionario que no debieron ser consideradas en la valorización de la liquidación del Plan Anual 2021

3.4.1. Argumentos de Cálidda

Que, Cálidda señala que a pesar de que los criterios y principios establecidos en el Procedimiento de Liquidación, en el Informe N° 423-2022-OS/DSR, Osinergmin no ha considerado las situaciones no atribuibles al Concesionario reportadas a través de ciento veinticinco (125) solicitudes de excepción de cumplimiento, las cuales debieron excluirse de la liquidación efectuada. Sobre el particular, indica que, al tratarse de situaciones no atribuibles al Concesionario, el valor de la inversión del año bajo análisis debiera ser menor y, por ende, el saldo en negativo en contra del Concesionario también debiera ser a su vez menor;

Que, considera que resulta de especial relevancia para el procedimiento, que se esclarezca e identifique aquellos proyectos e instalaciones que se encuentren asociadas a situaciones no atribuibles al Concesionario, de conformidad con lo señalado por el Procedimiento de Liquidación y en virtud del principio de legalidad;

Que, Cálidda sostiene que en el Reglamento de Distribución se establece un procedimiento para la aprobación de supuestos de excepción de cumplimiento de los PQI o Planes Anuales. Asimismo, precisa que la calificación de excepción es promovida exclusivamente por el Concesionario, y, por tanto, tiene la naturaleza de un procedimiento de evaluación previa iniciado a solicitud de parte;

Que, señala que, en virtud del Texto Único Ordenado de la Ley del Procedimiento Administrativo General, el plazo de treinta (30) días hábiles prevalece sobre el periodo semestral previsto en el Reglamento de Distribución, y que, por tanto, se ha configurado el supuesto de aplicación del silencio administrativo positivo respecto de las ciento veinticinco (125) solicitudes de excepción de cumplimiento por situaciones no atribuibles al Concesionario presentadas en el 2021;

Que, en línea con lo expuesto, Cálidda agrega que los 470.840 km de las Solicitudes de Excepción de cumplimiento presentadas por redes de polietileno y 18.100 km de las solicitudes presentadas por redes de acero, afectan el cálculo del factor FIE, pues debido a que ya operó el silencio administrativo positivo, se deberían descontar en la liquidación efectuada de la cantidad de redes e inversión aprobadas para el Plan Anual 2021;

3.4.2. Análisis de Osinergmin

Que, en el artículo 63c del Reglamento de Distribución se establece que los Planes Anuales a través de los cuales se ejecuta y actualiza el PQI, son de ejecución obligatoria y deben ser aprobados y supervisados por Osinergmin. Así, mediante Resolución N° 055-2021-OS/CD y Resolución N° 099-2021-OS/CD se han aprobado las inversiones que la recurrente tenía la obligación de ejecutar durante el año 2021;

Que, la revisión de la ejecución del Plan Anual 2021 aprobado tiene por finalidad determinar el factor de cumplimiento que se aplica al componente de la anualidad de inversión que corresponde al segundo año del Plan Quinquenal de Inversiones, toda vez que, la Tarifa Única de Distribución (TUD), permite recaudar la anualidad por el pago de las inversiones proyectadas en el mencionado Plan Anual. Así, al no haberse ejecutado parte de estas inversiones, corresponde que el Concesionario efectúe la devolución de estos pagos a través de la incorporación del saldo resultante de la liquidación del Plan Anual 2021, en la base tarifaria de la TUD del periodo regulatorio 2022-2026;

Que, en ese sentido, la aprobación de la excepción de cumplimiento únicamente exonera al Concesionario de la determinación y aplicación de las sanciones respectivas por el incumplimiento de la ejecución del PQI o del Plan Anual, siempre que sean debidamente acreditadas por el Concesionario y calificadas como tales por Osinermin, o el órgano competente que la sustituya, tal como expresamente lo establece el artículo 63e del Reglamento de Distribución; es decir, las exoneraciones a las que se hace referencia deben ser aplicadas en el marco del ejercicio de la función de supervisión de Osinermin a efectos de que no sean consideradas como incumplimientos, lo cual tiene sentido para evitar sanciones sobre obras que, por razones ajenas al Concesionario, no hayan podido ser ejecutadas;

Que, para efectos de la liquidación la exoneración antes indicada no modifica el hecho de que, mediante la tarifa aprobada, el Concesionario ha recibido los recursos necesarios para la ejecución de las inversiones programadas en dicho plan de inversión, por lo que de ser el caso que exista un déficit de inversiones ejecutadas frente a lo programado (sea por causa ajena o no al Concesionario) corresponde descontar dicho saldo en la siguiente regulación tarifaria, de acuerdo a lo señalado en el Informe Técnico N° 229-2022-GRT;

Que, en cuanto a la aplicación del numeral 5.5 del artículo 5 del Procedimiento de Liquidación que señala que las instalaciones asociadas a los casos que sean calificadas como situaciones no atribuibles al Concesionario no deberían ser incluidas en las valorizaciones; se debe precisar que, el citado Procedimiento en su artículo 4 define a las situaciones no atribuibles al Concesionario como "*Circunstancias que ocasionen una variación de las condiciones de ejecución de las obras originadas por causas ajenas al Concesionario, debidamente acreditadas por esta y calificadas como tales por la GFGN de Osinermin*", es decir, el numeral 5.5 se refiere a que aquellas obras no ejecutadas por el Concesionario no serán tomadas en cuenta en las valorizaciones de las instalaciones ejecutadas;

Que, asimismo, cabe indicar que en el numeral 8.1 del artículo 8 del Procedimiento de Liquidación se señala que la valorización del Plan Anual se realiza a partir de la información del Plan Anual aprobado, en cumplimiento del artículo 63c del Reglamento de Distribución, para lo cual se elabora el reporte de las valorizaciones a ser desarrolladas por zona geográfica y por periodo trimestral declarado, por lo que no es correcta la interpretación de Cálidda en el sentido que el numeral 5.5 del artículo 5 del Procedimiento de Liquidación permitiría una valorización en términos distintos a los considerados en el citado Procedimiento y en el Reglamento de Distribución;

Que, asimismo, las Situaciones no atribuibles al Concesionario a las que hace referencia el numeral 5.5 del artículo 5 del Procedimiento de Liquidación deben ser aplicadas en el marco del ejercicio de la función de supervisión de Osinermin, a efectos de que la no ejecución de obras programadas no sea considerada como incumplimientos sancionables, en tanto no hayan podido ser ejecutadas por razones ajenas al Concesionario;

Que, por las razones antes señaladas, corresponde resolver como infundado este extremo del recurso de reconsideración;

3.5. Respecto a las variaciones en el tipo de terreno en redes de polietileno

3.5.1. Argumentos de Cálidda

Que, respecto al uso del terreno semi-rocoso para la elaboración de costos unitarios, Cálidda señala que, de acuerdo con lo establecido en el Anexo D del Informe N° 555-2009-GART, que sustenta la Resolución N° 261-2009-OS/CD que fijó el VNR de la concesión de Cálidda, Osinermin aprobó la lista de costos unitarios de inversión, validando así el uso del tipo de suelo "semi-rocoso" tanto en las instalaciones ejecutadas, como en la elaboración y aprobación de los costos Baremo que han sido utilizados para la fijación de valor de inversiones existentes y los PQI;

Que, asimismo, indica que en el Informe N° 235-2014-GART, que sustenta la Resolución N° 086-2014-OS/CD mediante la cual se fijó el VNR de la concesión de Cálidda, se aprobó la lista de Costos Unitarios 2013 donde solo se aprobaron los costos de las redes de polietileno con tipo de suelo semi-rocoso. De ese modo, conforme indica Cálidda, Osinermin reconocía y aceptaba el uso de este tipo de suelo en las instalaciones ejecutadas;

Que, Cálidda señala que en el Informe N° 182-2018-GART que sustenta la Resolución N° 055-2018-OS/CD mediante la cual se fijó el VNR de la concesión de Cálidda, se aprobó la lista de costos unitarios 2017 y los códigos VNR que incluyeron los tipos de suelo "normal", "arenoso", "semi-rocoso" y "rocoso", para lo cual se validó que el 92.2% de las inversiones ejecutadas pertenecían al tipo de terreno semi-rocoso;

Que, de acuerdo con lo anterior, Cálidda señala que ha empleado el uso del terreno semi-rocoso como el terreno más común en la ciudad de Lima para la elaboración de costos unitarios de inversiones de los PQI 2009-2013, PQI 2014-2018 y PQI 2018-2022;

Que, respecto a los estudios de referencia que sustentan el tipo de suelo predominante en Lima y Callao, Cálidda señala que, de acuerdo con la información del Instituto Geológico Minero y Metalúrgico, Lima metropolitana y el Callao ocupan en su mayoría un depósito aluvial. Ante ello, a fin de tener predictibilidad en la determinación del tipo de suelo en la presente y siguientes liquidaciones, propone utilizar como fuente técnica el "Mapa de Microzonificación Sísmica de la ciudad de Lima, Actualizado al 2016" del Centro Peruano Japonés de Investigaciones Sísmicas y Mitigación de Desastres (CISMID);

Que, respecto al análisis del tipo de suelo del Plan Anual 2021, Cálidda sostiene que Osinermin no considera los antecedentes respecto del uso del terreno semi-rocoso en la elaboración de costos unitarios para determinar el tipo de suelo correcto, sobre todo en la definición del tipo de suelo "normal". Al respecto, considera que el Regulador debe revisar el tipo de terreno identificado como "normal", para lo cual propone utilizar una reclasificación de suelos empleando el Mapa elaborado por el CISMID y el relacionamiento con el tipo de suelo VNR;

Que, agrega que ha realizado el cruce del mapa del CISMID con la muestra de las redes ejecutadas en el año 2021 consideradas en el Informe N° 423-2022-OS/DSR, enfocándose en la verificación del tipo de terreno "normal" y "semi-rocoso", como resultado de ello, propone una nueva distribución de tipo de suelo VNR;

Que, finalmente, Cálidda señala que admitiendo sus argumentos el FL₂₀₂₁ sería igual a 1.433262;

3.5.2. Análisis de Osinermin

Que, teniendo en cuenta la información reportada por la División de Supervisión Regional de la Gerencia de Supervisión de Energía sobre la construcción de las redes de los proyectos aprobados en el Plan Anual 2021, y al constituir esta un álbum de fotografías tomadas en el momento de la construcción de las obras, se ha utilizado la información de los tipos de terrenos verificados por el área de supervisión a efectos de valorizar las instalaciones ejecutadas por Cálidda y no a la información teórica presentada por dicha empresa;

Que, respecto a que se consideren los criterios y antecedentes respecto del uso del terreno semi-rocoso en la elaboración de costos unitarios para determinar el tipo de suelo correcto, cabe señalar que a partir de la modificación del Reglamento de Distribución que hace vinculante (obligatoria) la ejecución del PQI, se ha implementado la supervisión de campo cuyos resultados se vienen utilizando para el cálculo del Factor Ajuste por Variación de Instalaciones Supervisadas (FIS). En ese sentido, en las anteriores regulaciones al no ser obligatoria la ejecución de la inversión del PQI y al no haberse implementado el cálculo del FIS, no se contaba con un informe que hubiera permitido obtener la información necesaria para realizar los análisis correspondientes;

Que, conforme con lo anterior, se verifica que la empresa no ha entregado información sustentatoria que desvirtúe o evidencie imprecisiones y/o inexactitudes en la información que contiene el Anexo del Informe Técnico N° 423-2022-OS/DSR, complementado por el Informe Técnico N° 863-2022-OS/DSR, por lo que corresponde mantener el criterio de utilizar la información de los tipos de terrenos reportados en dicho Informe para la valorización de las instalaciones ejecutadas por la empresa Cálidda, conforme a lo dispuesto en el Procedimiento de Liquidación PQI;

Que, el detalle del análisis de este extremo del recurso se ha desarrollado en el numeral 5.5 del Informe Técnico N° 229-2022-GRT y en el Informe N° 863-2022-OS/DSR;

Que, por las razones señaladas, este extremo del recurso de reconsideración debe ser declarado infundado;

Que, se ha efectuado la evaluación del recurso de reconsideración contra la liquidación del Plan Anual de las inversiones ejecutadas en la concesión de distribución de gas natural de Lima y Callao correspondiente al año 2021, determinándose que todos los extremos impugnados son infundados; sin embargo, considerando que la Resolución N° 038-2022-OS/CD utiliza para su cálculo información proveniente de las Resoluciones N° 026-2022-OS/CD y N° 027-2022-OS/CD, y habiendo sido estas modificadas se procederá a realizar el recálculo del saldo de liquidación correspondiente al Plan Anual 2021;

Que, se ha emitido el Informe Técnico N° 229-2022-GRT, Informe Técnico N° 241-2022-GRT e Informe Legal N° 230-2022-GRT, elaborados por la División de Gas natural y la Asesoría Legal de la Gerencia de Regulación de Tarifas, así como el Informe N° 863-2022-OS/DSR elaborado por la División de Supervisión Regional, que complementan la motivación de la decisión del Consejo Directivo de 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 del Procedimiento Administrativo General;

De conformidad con lo establecido en la Ley N° 27332, Ley Marco de los Organismos Reguladores de la Inversión Privada en los Servicios Públicos; en el Decreto Supremo N° 054-2001-PCM, Reglamento General de Osinergmin; en el Texto Único Ordenado del Reglamento de Distribución de Gas Natural por Red de Ductos, aprobado mediante Decreto Supremo N° 040-2008-EM y en el Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado mediante Decreto Supremo N° 004-2019-JUS, así como en sus respectivas normas modificatorias, complementarias y conexas, y;

Estando a lo acordado por el Consejo Directivo de Osinergmin en su Sesión N° 13-2022.

SE RESUELVE:

Artículo 1.- Declarar infundados todos los extremos del recurso de reconsideración interpuesto por la empresa Gas Natural de Lima y Callao S.A. contra la Resolución N° 038-2022-OS/CD, por las razones señaladas en los numerales 3.1.2, 3.2.2, 3.3.2, 3.4.2 y 3.5.2 de la parte considerativa de la presente resolución.

Artículo 2.- Disponer que las modificaciones a la Resolución N° 026-2022-OS/CD y a la Resolución N° 027-2022-OS/CD, cuyos resultados forman parte de los

parámetros de cálculo de la Resolución N° 038-2022-OS/CD, sean consignadas en la presente resolución.

Artículo 3.- Modificar el Artículo 1 de la Resolución N° 038-2022-OS/CD, conforme al siguiente texto:

“Artículo 1.- Aprobar la liquidación del Plan Anual de Inversiones 2021 de la Concesión de distribución de gas natural por red de ductos de Lima y Callao, cuyo saldo asciende a USD - 12 649 696, dicho monto será actualizado considerando los costos unitarios vigentes a la fecha en que se realice la Liquidación del Plan Quinquenal de Inversiones 2018 - 2022.”

Artículo 4.- Disponer que las modificaciones en la Resolución N° 039-2022-OS/CD, como consecuencia de lo dispuesto en la presente resolución, serán consignadas en una resolución complementaria.

Artículo 5.- Incorporar el Informe Técnico N° 229-2022-GRT, Informe Técnico N° 241-2022-GRT el Informe Legal N° 230-2022-GRT y el Informe N° 863-2022-OS/DSR, como parte integrante de la presente resolución.

Artículo 6.- Disponer la publicación de la presente resolución en el diario oficial El Peruano, así como su publicación en el Portal Institucional de Osinergmin: <https://www.osinergmin.gob.pe/Resoluciones/Resoluciones-GRT-2022.aspx>, conjuntamente con el Informe Técnico N° 229-2022-GRT, Informe Técnico N° 241-2022-GRT, el Informe Legal N° 230-2022-GRT y el Informe N° 863-2022-OS/DSR.

OMAR CHAMBERGO RODRÍGUEZ
Presidente del Consejo Directivo

2062616-1

Declaran improcedente recurso de reconsideración interpuesto por la empresa Gas Natural de Lima y Callao S.A. contra la Resolución N° 039-2022-OS/CD

RESOLUCIÓN DEL CONSEJO DIRECTIVO
ORGANISMO SUPERVISOR DE LA INVERSIÓN
EN ENERGÍA Y MINERÍA OSINERGMIN
N° 069-2022-OS/CD

Lima, 28 de abril de 2022

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

Que, con fecha 17 de marzo de 2022 fue publicada en el diario oficial El Peruano la Resolución N° 039-2022-OS/CD (en adelante “Resolución 039”), mediante la cual se aprobó la liquidación del Plan Quinquenal de Inversiones 2018-2022 de la Concesión de Distribución de Gas Natural por Red de Ductos de Lima y Callao, así como los correspondientes factores de ajuste por variación;

Que, con fecha 6 de abril de 2022, la empresa Gas Natural de Lima y Callao S.A. (en adelante “Cálidda”) interpuso recurso de reconsideración contra la Resolución 039, mediante documento recibido según Registro GRT N° 3401-2022, siendo materia del presente acto administrativo el análisis y decisión de dicho recurso;

2. PETITORIO DEL RECURSO DE RECONSIDERACIÓN

Que, Cálidda solicita se declare fundado su recurso de reconsideración y se proceda a efectuar las correcciones necesarias, conforme a los argumentos expuestos en su recurso;

3. ANÁLISIS DE OSINERGMIN

Que, de acuerdo al literal d) del artículo 63c del Reglamento de Distribución, la liquidación del Plan Quinquenal de Inversiones (en adelante, “PQI”), Osinergmin realiza la liquidación del PQI aprobado