



"Año del Buen Servicio al Ciudadano"

RESOLUCIÓN DIRECTORAL

Nro. 2788-2017-ANA/AAA I C-O

Arequipa, 12 7 SEP 2017

VISTOS:

La Notificación N° 0248-2017-ANA-AAA.CO/ALA-CH que da inicio al procedimiento sancionador en contra de la EMPRESA FRANKY & RICKY S.A., materia de CUT N° 70937-2017, y,

CONSIDERANDO:

Que, según el artículo 14° de la Ley N° 29338, Ley de Recursos Hídricos la Autoridad Nacional del Agua, es el ente rector y la máxima autoridad técnico-normativa del Sistema Nacional de Gestión de Recursos Hídricos.

Que, para el uso del recurso agua, salvo el uso primario, se requiere contar con un derecho de uso otorgado por la Autoridad Nacional del Agua (permiso, autorización y licencia), ello conforme a los artículos 44° y 45° de la Ley N° 29338, Ley de Recursos Hídricos. La Ejecución de obras vinculadas a los bienes asociados al agua, requiere igualmente de la autorización respectiva.

Que, el numeral 3) del artículo 230° de la Ley N° 27444 "Ley de Procedimiento Administrativo General", establece los Principios de la Potestad Sancionadora en materia Administrativa, entre los cuales menciona el Principio de Razonabilidad, el que reza que las autoridades deben prever que la comisión de la conductas sancionables no resulte más ventajoso para el infractor que cumplir las normas infringidas o asumir la sanción. La determinación de la sanción debe considerar los criterios como la existencia o no de intencionalidad, el perjuicio causado, las circunstancias de la comisión y la reincidencia en la infracción.

Que, según el artículo 120 de dicha ley Constituyen infracción en materia de agua, toda acción u omisión tipificada en la Ley N° 29338, Ley de Recursos Hídricos. Allí se establece el catálogo de infracciones, las cuales son desarrolladas en el artículo 277 del Reglamento de la citada Ley aprobado por Decreto Supremo N° 001-2010-AG.

Que, la Autoridad Nacional del Agua ejerce la facultad sancionadora conforme lo dispuesto en el artículo 274 del Decreto Supremo N° 001-2010-AG y el artículo 284° del Reglamento de la Ley de Recursos Hídricos; el procedimiento sancionador se iniciará de oficio cuando la Autoridad Administrativa del Agua tome conocimiento de la comisión de alguna conducta sancionable conforme a la legislación de aguas, o en mérito de una denuncia o reclamo, previa realización de diligencias



preliminares, incluyendo inspección de ser el caso, para comprobar su verosimilitud.

Que, según la **Directiva General N° 007-2014-ANA-JDARH**, la Administración Local de Agua **Chili**, inicia Procedimiento Administrativo Sancionador en contra de la parte administrada imputándosele la comisión de ciertos hechos calificados como infracciones por la Ley de Recursos Hídricos y su Reglamento.

De la imputación de cargos

Que, mediante Notificación N° **0248-2017-ANA-AAA.CO/ALA-CH** la Administración Local de Agua **Chili**, **inició procedimiento administrativo sancionador en contra de la EMPRESA FRANKY & RICKY S.A.**, imputándole la comisión de la **infracción** establecida en el literal i) del **artículo 277°** del Reglamento de la Ley de Recursos Hídricos, concordante con la Ley de Recursos Hídricos, señalando que la infracción califica como **Leve**.

Que, los hechos que configuran la infracción atribuida son, que según aparece en la **Resolución Administrativa N° 083-1998-GRA/PR-DRA-ATDRCH** de fecha **02.09.1998**, se otorgó licencia de uso de agua subterránea con fines industriales hasta un volumen de **34, 000.00 m³/año**. El pozo se ubica en la calle Principal s/n, Señor de la Caña, del ámbito del distrito de Yanahuara, provincia y departamento de Arequipa. El **03.02.2016** con solicitud CUT N° **15769-2016**, presentó el reporte de volumen de agua consumido durante el periodo **2015**, donde se aprecia que en el cuadro de reporte de volúmenes de agua consumido de pozo subterráneo ubicado en su propiedad, el consumo llega a una masa total de **41,189.00 m³/año**. Como es verse el volumen de agua consumido durante el periodo del año **2015** es muy superior al otorgado en su derecho de uso de agua, en este caso el volumen adicional es de **7,189.00 m³**. La gravedad de los hechos radica en el uso del agua con mayores volúmenes que los otorgados por la Autoridad Nacional de Agua.

Que, efectuando la evaluación jurídica del caso, se ha cumplido con el debido procedimiento, en tanto se ha **notificado a la presunto infractor** sobre los hechos que se les imputan a título de cargo, la **calificación de las infracciones** que tales hechos pueden constituir y la **expresión de las sanciones** que, en su caso, se le pudiera imponer, así como la **norma que atribuye tal competencia**. Asimismo, se concedió al presunto infractor el plazo de cinco **(5) días**, contados desde el día siguiente de realizada la notificación, **para que presenten su descargo por escrito**.

Del ejercicio del derecho de defensa.

Que en efecto, a fojas **02** se cumplió con notificar al presunto infractor con el inicio del procedimiento sancionador, la misma que a **fojas 12** presentó su **descargo**, señalando que los consumos de agua han sido pagados y aceptados por la ALA CHILI; asimismo pide el archivo del presente procedimiento conforme a ley (artículo 255° del D.S. N° 006-2017-JUS). **En consecuencia no negó los cargos**, por lo que se debe resolver bajo tal circunstancia.

Que conforme se aprecia de los actuados y según el Informe Técnico N° **059-2017-ANA-AAA I CO/ALA-CH**, se recomienda que se sancione a la infractora por haber infringido la Ley con una multa equivalente a las **1.5 UIT**, y dispone como medida complementaria abstenerse de usar mayores volúmenes a los otorgados en su derecho y de ser caso el administrado solicite una modificación de la licencia de uso de agua por aumento de volumen de uso de agua subterránea, es por ello que recomienda sancionar a la presunta infractora por la infracción contemplada en el literal i) del Reglamento de la Ley de Recursos Hídricos, Ley N° 29338, tal como se observa del Memorandum N° **387-2017-ANA-DARH** de fojas **06**.





“Año del Buen Servicio al Ciudadano”

Que, en mérito al Memorándum N° 387-2017-ANA-DARH de fojas 06, recepcionado el 15.03.2017 (folio 06), se advirtió que la lista de derechos subterráneos contenida en dicho documento estarían infringiendo la Ley de Recursos Hídricos, al usar mayor volumen de agua que el otorgado por la Autoridad Nacional del Agua, situación que se encuentra corroborada de autos.

De la calificación de la infracción imputada y análisis del material

probatorio

Que, en el presente caso, se procederá al análisis y valoración del material probatorio en base tanto del criterio de valoración conjunta de las pruebas como del **Principio de Libre Valoración de las Pruebas**¹, principio que, como señala la Corte Suprema, implica “la potestad de otorgar el valor correspondiente a las pruebas sin directivas legales que lo predeterminen (...) el derecho de presunción de inocencia exige sobre el particular que las pruebas de cargo, que justifiquen una condena – o una sanción- además deben ser suficientes”. **A este respecto, se aprecian lo siguientes medios de prueba respecto de la conducta sindicada:**

a) El Informe Técnico N° 061-2017-ANA-AAA I C.O/ALA.CH, que sustentan que configuración de la infracción y la responsabilidad directa de la empresa procesada, así como comisión de la infracción que determinan la gravedad de los hechos.

b) El Memorándum N° 387-2017-ANA-DARH de fojas 06, de fecha 30.12.2016 (fojas 09), documento antecedente que revela la configuración de los hechos y permite sustentar en la existencia de una infracción.

c) La Cédula de Notificación de fojas 02, que cuentan con la recepción de la presunta infractora, documento que revelan un adecuado emplazamiento, con los requisitos legales establecidos.

Que de otro lado, respecto a la infracción enunciada en el literal i) del Reglamento de la Ley de Recursos Hídricos, se concluye de manera racional y objetiva que se encuentra acreditada la comisión de la infracción y la culpabilidad de la parte sujeta a proceso dado que se procedió a utilizar mayores volúmenes de agua que los otorgados.

De la determinación de la sanción a aplicar

Que el artículo 278° del Reglamento de la Ley de Recursos Hídricos recoge el principio de razonabilidad², este dispositivo establece que las acciones y omisiones tipificadas como

¹ Resolución de Instancia N° 031-2014-GRA/TAR, fundamento 31.

² Principio que orienta una decisión racional y razonable en la aplicación de las sanciones en los procedimientos administrativos sancionadores, como lo señala Pedreschi Garcés, este principio “(...) racionaliza la actividad sancionadora de la Administración evitando que la autoridad administrativa desborde su actuación represiva y encauzando ésta dentro de un criterio de ponderación, mensura y equilibrio (...)”. En: Pedreschi Garcés, Willy, Análisis sobre la Potestad Sancionadora de la Administración Pública y el Procedimiento Administrativo Sancionador en el Marco de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, en VV. AA., Comentarios a la Ley del Procedimiento Administrativo General, ARA Editores, Lima, 2003, p. 530.

“Año del Buen Servicio al Ciudadano”

infracciones serán calificadas por la Autoridad Administrativa del Agua como leves, graves o muy graves, para lo cual se considerarán los siguiente criterios específicos³:

- a. La afectación o riesgo a la salud de la población
- b. Los beneficios económicos obtenidos por el infractor
- c. La gravedad de los daños generados
- d. Las circunstancias de la comisión de la conducta sancionable o infracción
- e. Los impactos ambientales negativos, de acuerdo con la legislación vigente
- f. Reincidencia y,
- g. Los costos en que incurra el Estado para atender los daños generados.

Que sin embargo, dicho dispositivo señala que podrán ser calificadas como infracciones leves, entre otras: la infracción de utilizar mayores volúmenes que los otorgados por la Autoridad Nacional del Agua, como ocurre en el presente caso. Por tanto, solo corresponde calificar la infracción como **leve**, para dicha calificación se advertirán los criterios precisados en el párrafo anterior,

Que el Informe Técnico N° 059-2017-ANA-AAA.CO/ALA. CH de fojas 17 a 18, ha valorado estos aspectos, concluyendo en la configuración de la infracción antes señalada, recomienda imponer una multa de 1.5 UIT. En base a lo sustentado propone imponer una multa bajo el estándar del Principio de Razonabilidad y los criterios, siendo estos los siguientes:

Artículo 278.2 Reglamento de la Ley de Recursos Hídricos			Documento
Inciso	Criterio	Descripción	Consignar el folio en el que se encuentra el medio probatorio que lo acredita
a)	La afectación o riesgo a la salud de la población.		
b)	Los beneficios económicos obtenidos por el infractor.	El infractor viene utilizando un volumen mayor que el otorgado en su derecho de uso de agua subterránea con fines industriales sin el derecho correspondiente de la Autoridad Nacional del Agua, en LAIVE S.A., lo cual percibe un beneficio.	Escrito s/n de fecha 03-02-2016 con registro CUT N° 15769-2016 (reporte de volúmenes de agua consumido durante el periodo del año 2015)
c)	La gravedad de los daños generados.		
d)	Las circunstancias de la comisión de la conducta sancionable o infracción.		
e)	Los impactos ambientales negativos, de acuerdo con la legislación vigente.		
f)	Reincidencia.	La empresa en el año 2013 ha utilizado un volumen de agua subterránea mayor que el otorgado en su derecho, con un volumen adicional de 24417.00 m ³	Memorándum N° 1091-2014-ANA-DARH de fecha 29-04-2014
g)	Los costos en los que incurra el Estado para atender los daños generados.	Los gastos generados en profesional y otros para iniciar el procedimiento sancionador.	Expediente administrativo CUT N° 70937-2017

Que, para poder efectuar una adecuada calificación de la gravedad de los hechos imputados, es necesario la aplicación del *Principio de Razonabilidad*, tomando en consideración la proporcionalidad entre los hechos atribuidos, la elección adecuada de las normas aplicables y la responsabilidad exigida (**sanción aplicable**); el resultado de esta valoración y evaluación llevará pues a adoptar una decisión razonable, debidamente motivada, proporcional y no arbitraria.

Que, en efecto realizando una evaluación de lo glosado, se tiene que la conducta atribuida configura la transgresiones tipificadas en el artículo N° 277° del Reglamento de la Ley de

³ Estos son criterios de racionalidad y evitan decisiones arbitrarias, lo que “implica encontrar justificación lógica en los hechos, conductas y circunstancias que motivan todo acto discrecional de los poderes públicos”, como lo ha señalado el Tribunal Constitucional. Cfr., entre otras STC, Exp. N° 00535-2009-PA/TC, fundamento 16.



“Año del Buen Servicio al Ciudadano”

Recursos Hídricos que señala que constituye infracción: literal i). En ese sentido, de acuerdo a los documentos de autos, los evidenciados en las diligencias de inspección ocular (preliminar) y las evaluaciones de presiones y caudal se advierten indicios reveladores de la comisión de la infracción por lo que **las imputaciones se encuentran probadas. Por lo que la sanción a aplicarse en relación a los hechos imputados es calificada como Leve**, por lo que corresponde aplicar una multa de 1.5 Unidades Impositivas Tributarias.

Que, estando al contenido del Informe Legal N° 994 -2017-ANA/AAA I CO/UAJ-GMMB, que precede, con el visto de la Unidad de Asesoría Jurídica y en ejercicio de las facultades contenidas en el Artículo 38 literal f) del Decreto Supremo N° 006-2010-AG del Reglamento de Organización y Funciones de la Autoridad Nacional del Agua; esta Autoridad Administrativa del Agua I Caplina-Ocoña y de conformidad con las Resoluciones Jefaturales N° 050-2010 - ANA y N° 0184-2017-ANA

SE RESUELVE:

ARTÍCULO 1º.- ESTABLECER RESPONSABILIDAD en la **EMPRESA FRANKY & RICKY S.A.**, por Utilizar el agua con mayores volúmenes que los otorgados por la Autoridad Nacional del Agua, infracción prevista en el literal i) del artículo 277º de la Decreto Supremo N° 01-2010-AG Reglamento de la Ley de Recursos Hídricos.

ARTÍCULO 2º.- IMPONER SANCIÓN a la **EMPRESA FRANKY & RICKY S.A.**, una multa de 1.5 Unidad Impositiva Tributaria, vigente a la fecha de cancelación por concepto del infracción antes señalada, la misma que debe de ser cancelada en el plazo de 15 días, contados a partir de notificada la presente Resolución en el Banco de la Nación, Cuenta Corriente N° 0000-877174 ANA-MULTAS, concepto multas por infracción, bajo apercibimiento de iniciar ejecución Coactiva en caso de incumplimiento; debiendo alcanzar una copia del cupón de depósito a la Administración Local de Agua **Chili** dentro del tercer día de efectuado el mismo.

ARTÍCULO 3º.- DISPONER como medida complementaria abstenerse de usar mayores volúmenes a los otorgados en su derecho, reponiendo las cosas a su estado anterior.

ARTÍCULO 4º.- Inscribir en el Libro de Sanciones, la sanción establecida en los artículos precedentes, una vez que queda consentida y encargar a la Administración Local de Agua **Chili**, la notificación de presente a la **EMPRESA FRANKY & RICKY S.A.**

REGÍSTRESE y COMUNÍQUESE.

Cc. Arch
VMSG /GmmB.



AUTORIDAD NACIONAL DEL AGUA
AUTORIDAD ADMINISTRATIVA DEL AGUA I
CAPLINA - OCOÑA

Ing. Víctor Manuel Sevilla Gildemeister
DIRECTOR

