

REPÚBLICA DEL PERÚ



Tribunal de Fiscalización Ambiental

Resolución N° 017 -2012-OEFA/TFA

Lima, 03 FEB. 2012

VISTO:

El Expediente N° 2011-104 que contiene el recurso de apelación interpuesto por COMPAÑÍA MINERA HUALLANCA S.A. (en adelante, HUALLANCA) contra la Resolución Directoral N° 122-2011-OEFA/DFSAI de fecha 09 de diciembre de 2011, y el Informe N° 019-2012-OEFA/TFA de fecha 02 de febrero de 2012;

CONSIDERANDO:

1. Por Resolución Directoral N° 122-2011-OEFA/DFSAI de fecha 09 de diciembre de 2011 (Fojas 44 a 49), notificada con fecha 15 de diciembre de 2011, se impuso a HUALLANCA una multa de cien (100) Unidades Impositivas Tributarias (UIT), por la comisión de dos (02) infracciones, conforme al siguiente detalle:

| HECHOS IMPUTADOS | NORMA INCUMPLIDA | TIPIFICACIÓN | SANCIÓN |
|---|--|--|---------|
| En el punto de control E-1, correspondiente al efluente Nv360/PM-04, el cual descarga | Artículo 4° de la Resolución Ministerial. N° 011-96-EM/MM ¹ | Numeral 3.2 del punto 3 de la Resolución Ministerial | 50 UIT |

¹ RESOLUCIÓN MINISTERIAL N° 011-96-EM/MM. APRUEBA LOS NIVELES MAXIMOS PERMISIBLES PARA EFLUENTES LIQUIDOS PARA LAS ACTIVIDADES MINERO – METALURGICAS.

Artículo 4°.- Los resultados analíticos obtenidos para cada parámetro regulado a partir de la muestra recogida del efluente minero-metalúrgico, no excederán en ninguna oportunidad los niveles establecidos en la columna "Valor en cualquier Momento", del Anexo 1 ó 2 según corresponda.

| ANEXO 1 | | |
|--|----------------------------|---------------------------|
| NIVELES MAXIMOS PERMISIBLES DE EMISION PARA LAS UNIDADES MINERO-METALURGICAS | | |
| PARAMETRO | VALOR EN CUALQUIER MOMENTO | VALOR PROMEDIO ANUAL |
| ph | Mayor que 6 y Menor que 9 | Mayor que 6 y Menor que 9 |
| Sólidos suspendidos (mg/l) | 50 | 25 |
| Plomo (mg/l) | 0.4 | 0.2 |
| Cobre (mg/l) | 1.0 | 0.3 |
| Zinc (mg/l) | 3.0 | 1.0 |
| Hierro (mg/l) | 2.0 | 1.0 |
| Arsénico (mg/l) | 1.0 | 0.5 |
| Cianuro total (mg/l) * | 1.0 | 1.0 |

* CIANURO TOTAL, equivalente a 0.1 mg/l de Cianuro Libre y 0.2 mg/l de Cianuro fácilmente disociable en ácido.

| | | | |
|--|---|--|-----------------------|
| <p>a la Laguna Pajushcocha, se reportó un valor de 3,59 mg/L para el parámetro Zn, superando el límite máximo permisible establecido en el rubro "valor en cualquier momento" del Anexo 1 de la Resolución Ministerial N° 011-96-EM/VMM</p> | | <p>N° 353-2000-EM-VMM²</p> | |
| <p>En el punto de control E-3, correspondiente al efluente Nv240/PM-01, el cual descarga a la Laguna Pajushcocha se reportó un valor de 11,0 mg/L para el parámetro Zn, superando el límite máximo permisible establecido en el rubro "valor en cualquier momento" del Anexo 1 de la Resolución Ministerial N°011-96-EM/VMM.</p> | <p>Artículo 4° de la Resolución Ministerial. N° 011-96-EM/VMM</p> | <p>Numeral 3.2 del punto 3 de la Resolución Ministerial N° 353-2000-EM-VMM</p> | <p>50 UIT</p> |
| <p>MULTA TOTAL</p> | | | <p>100 UIT</p> |

2. Mediante escrito de registro N° 016276 presentado con fecha 19 de diciembre de 2011 (fojas 51 a 57), HUALLANCA interpuso recurso de apelación contra la Resolución Directoral N° 122-2011-OEFA/DFSAI, de acuerdo a los siguientes fundamentos:

- a) El Informe de Ensayo N° Nov 1026.R07 emitido por el laboratorio CIMM PERU S.A. no cumple con las formalidades de ley aplicables a los informes de ensayo acreditados por el INDECOPI, razón por la cual carece de valor oficial.
- b) Atribuir a la apelante la comisión de dos (2) infracciones graves sin contar con un informe de ensayo con valor oficial implica vulnerar los Principios de Verdad Material y Presunción de Licitud, previstos el numeral 1.11 del artículo IV del Título Preliminar y numeral 9 del artículo 230° de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, respectivamente.
- c) Son inexactas las afirmaciones contenidas en el literal d) del numeral 3.1 "Análisis de las alegaciones generales" y el literal d) del numeral 3.2 "Análisis" de la resolución impugnada, pues no basta que el laboratorio se encuentre registrado ante el INDECOPI, sino que debe estar acreditado el método de ensayo empleado al evaluar las muestras.

² RESOLUCIÓN MINISTERIAL N° 353-2000-EM-VMM. ESCALA DE MULTAS Y PENALIDADES A APLICARSE POR INCUMPLIMIENTO DE DISPOSICIONES DEL TUO DE LA LEY GENERAL DE MINERÍA Y SUS NORMAS REGLAMENTARIAS.

3. MEDIO AMBIENTE

3.2. Si las infracciones referidas en el numeral 3.1 de la presente escala, son determinadas en la investigación correspondiente, como causa de un daño al medio ambiente, se considerarán como infracciones graves y el monto de la multa será de 50 UIT por cada infracción hasta un monto máximo de 600 UIT, independientemente de las obras de restauración que está obligada a ejecutar la empresa. Para el caso de PPM, la multa será de 10 UIT por cada infracción. (...).

Competencia

3. Mediante la Segunda Disposición Complementaria Final del Decreto Legislativo N° 1013, Decreto Legislativo que aprueba la Ley de Creación, Organización y Funciones del Ministerio del Ambiente, se crea el Organismo de Evaluación y Fiscalización Ambiental (en adelante, OEFA)³.
4. En virtud de lo dispuesto por los artículos 6° y 11° de la Ley N° 29325, Ley del Sistema Nacional de Evaluación y Fiscalización Ambiental, el OEFA es un organismo público técnico especializado, con personería jurídica de derecho público interno, adscrito al Ministerio del Ambiente y encargado de la fiscalización, supervisión, control y sanción en materia ambiental⁴.
5. Asimismo, la Primera Disposición Complementaria Final de la Ley citada en el considerando precedente, dispone que mediante Decreto Supremo refrendado por los sectores involucrados, se establecerán las entidades cuyas funciones de evaluación, supervisión, fiscalización, control y sanción en materia ambiental serán asumidas por el OEFA⁵.
6. Con Decreto Supremo N° 001-2010-MINAM, publicado el 21 de enero de 2010, se aprobó el inicio del proceso de transferencia de funciones de supervisión, fiscalización y sanción en materia ambiental del Organismo Supervisor de la Inversión en Energía y Minería – OSINERGMIN al OEFA; y mediante Resolución N° 003-2010-OEFA/CD, publicada el 20 de julio de 2010, se estableció como fecha efectiva de transferencia de las funciones de supervisión, fiscalización y sanción ambiental en materia de minería del OSINERGMIN al OEFA, el 22 de julio de 2010.

³ DECRETO LEGISLATIVO N° 1013. DECRETO LEGISLATIVO QUE APRUEBA LA LEY DE CREACIÓN, ORGANIZACIÓN Y FUNCIONES DEL MINISTERIO DEL AMBIENTE. SEGUNDA DISPOSICIÓN COMPLEMENTARIA FINAL.- CREACIÓN DE ORGANISMOS PÚBLICOS ADSCRITOS AL MINISTERIO DEL AMBIENTE

1. Organismo de Evaluación y Fiscalización Ambiental

Créase el Organismo de Evaluación y Fiscalización Ambiental - OEFA, como organismo público técnico especializado, con personería jurídica de derecho público interno, constituyéndose en pliego presupuestal, adscrito al Ministerio del Ambiente y encargado de la fiscalización, la supervisión, el control y la sanción en materia ambiental que corresponde. (...)

⁴ LEY N° 29325. LEY DEL SISTEMA NACIONAL DE EVALUACIÓN Y FISCALIZACIÓN AMBIENTAL.

Artículo 6°.- Organismo de Evaluación y Fiscalización Ambiental (OEFA)

El Organismo de Evaluación y Fiscalización Ambiental (OEFA), es un organismo público técnico especializado, con personería jurídica de derecho público interno, que constituye un pliego presupuestal. Se encuentra adscrito al MINAM y se encarga de la fiscalización, supervisión, evaluación, control y sanción en materia ambiental, así como de la aplicación de los incentivos, y ejerce las funciones previstas en el Decreto Legislativo N° 1013 y la presente Ley. El OEFA es el ente rector del Sistema de Evaluación y Fiscalización Ambiental.

Artículo 11°.- Funciones generales

Son funciones generales del OEFA: (...)

d) **Función Fiscalizadora y Sancionadora:** comprende la facultad de investigar la comisión de posibles infracciones administrativas sancionables y de imponer sanciones por el incumplimiento de obligaciones derivadas de los instrumentos de gestión ambiental, así como de las normas ambientales y de los mandatos o disposiciones emitidas por el OEFA.

⁵ LEY N° 29325. LEY DEL SISTEMA NACIONAL DE EVALUACIÓN Y FISCALIZACIÓN AMBIENTAL. DISPOSICIONES COMPLEMENTARIAS FINALES

PRIMERA.- (...)

Las entidades sectoriales que se encuentren realizando funciones de evaluación, supervisión, fiscalización, control y sanción en materia ambiental, en un plazo de treinta (30) días útiles, contado a partir de la entrada en vigencia del respectivo Decreto Supremo, deben individualizar el acervo documentario, personal, bienes y recursos que serán transferidos al OEFA, poniéndolo en conocimiento y disposición de éste para su análisis acordar conjuntamente los aspectos objeto de la transferencia. (...)

7. De otro lado, es preciso mencionar que el artículo 10° de la citada Ley N° 29325, los artículos 18° y 19° del Reglamento de Organización y Funciones del OEFA aprobado mediante Decreto Supremo N° 022-2009-MINAM, y el artículo 4° del Reglamento Interno del Tribunal de Fiscalización Ambiental, aprobado por Resolución del Consejo Directivo N° 005-2011-OEFA/CD, disponen que el Tribunal de Fiscalización Ambiental es el órgano encargado de ejercer funciones como segunda y última instancia administrativa del OEFA⁶.

Norma Procedimental Aplicable

8. Antes de realizar el análisis de los argumentos esgrimidos por la recurrente, resulta pertinente, en aplicación del Principio del Debido Procedimiento previsto en el numeral 1.2 del artículo IV del Título Preliminar de la Ley N° 27444, establecer la norma procedimental aplicable a la tramitación del presente procedimiento administrativo sancionador, a efectos de valorar adecuadamente la actuación de las partes intervinientes⁷.
9. Siendo que a la fecha de inicio del presente procedimiento se encontraba vigente el Reglamento del Procedimiento Administrativo Sancionador del OEFA, aprobado por Resolución N° 003-2011-OEFA/CD, corresponderá observar el contenido normativo de dicho cuerpo legal.

⁶ LEY N° 29325. LEY DEL SISTEMA NACIONAL DE EVALUACIÓN Y FISCALIZACIÓN AMBIENTAL.

Artículo 10°.- Tribunal de Fiscalización Ambiental

10.1 El OEFA contará con un Tribunal de Fiscalización Ambiental (TFA) que ejerce funciones como última instancia administrativa. Lo resuelto por el Tribunal es de obligatorio cumplimiento y constituye precedente vinculante en materia ambiental, siempre que esto se señale en la misma Resolución, en cuyo caso deberán ser publicadas de acuerdo a Ley. El TFA estará conformado por cinco (5) vocales designados mediante Resolución Suprema, por un período de cuatro años; el Presidente será designado a propuesta del MINAM y tendrá voto dirimente, los cuatro (4) restantes serán designados previo concurso público efectuado conforme a lo que establezca el Reglamento de Organización y Funciones de la entidad.

Artículo 18°.- Tribunal de Fiscalización Ambiental

El Tribunal de Fiscalización Ambiental (TFA) es el órgano encargado de ejercer funciones como últimas instancias administrativa del OEFA. Las resoluciones del Tribunal son de obligatorio cumplimiento y constituye precedente vinculante en materia ambiental, siempre que se señale en la misma Resolución, en cuyo caso deberán ser publicadas de acuerdo a Ley.

Artículo 19°.- Funciones del Tribunal de Fiscalización Ambiental

Son funciones del Tribunal de Fiscalización Ambiental:

- Resolver en segunda y última instancia administrativa, los recursos de apelación interpuestos contra las resoluciones o actos administrativos impugnables emitidos por la Dirección de Fiscalización, Sanción y Aplicación de Incentivos.
- Proponer al Presidente del Consejo Directivo del OEFA mejoras a la normativa ambiental, dentro del ámbito de su competencia
- Ejercer las demás atribuciones que correspondan de acuerdo a Ley.

⁷ LEY N° 27444. LEY DEL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO GENERAL.

TÍTULO PRELIMINAR

Artículo IV.- Principios del procedimiento administrativo

1.2. Principio del debido procedimiento.- Los administrados gozan de todos los derechos y garantías inherentes al debido procedimiento administrativo, que comprende el derecho a exponer sus argumentos, a ofrecer y producir pruebas y a obtener una decisión motivada y fundada en derecho. La institución del debido procedimiento administrativo se rige por los principios del Derecho Administrativo. La regulación propia del Derecho Procesal Civil es aplicable sólo en cuanto sea compatible con el régimen administrativo.

Análisis

Protección constitucional al ambiente

10. Al respecto, este Cuerpo Colegiado considera necesario establecer el marco constitucional en el cual se desarrolla el bien jurídico protegido al interior de los procedimientos administrativos sancionadores por incumplimiento a las normas de protección y conservación del medio ambiente, toda vez que éste debe informar y ordenar los alcances de las obligaciones exigibles a los titulares mineros.

Sobre el particular, cabe indicar que de acuerdo al numeral 22 del artículo 2° de la Constitución Política del Perú de 1993, constituye derecho fundamental de la persona “gozar de un ambiente equilibrado y adecuado al desarrollo de su vida”⁸.

Ahora bien, a efectos de establecer el contenido del indicado derecho constitucional, conviene explicar aquello que se entiende por “ambiente”, por tratarse de un concepto consustancial al mismo. Al respecto, la Sentencia del Pleno del Tribunal Constitucional dictada en el Expediente N° 0048-2004-AI, en su Fundamento N° 27, señaló lo siguiente⁹:

“(...) La parte de la naturaleza que rodea o circunda los hábitat de la pluralidad de especies vivas se denomina ambiente o medio ambiente.

El medio ambiente es el mundo exterior que rodea a todos los seres vivientes y que determina y condiciona su existencia. Es el ámbito en que se desarrolla la vida y en cuya creación no ha intervenido la acción humana. En puridad, medio ambiente alude al compendio de elementos naturales —vivos e inanimados— sociales y culturales existentes en un lugar y tiempo determinados, que influyen o condicionan la vida humana y la de los demás seres vivientes (plantas, animales y microorganismos).

El medio ambiente se define como “(...) el conjunto de elementos sociales, culturales, bióticos y abióticos que interactúa en un espacio y tiempo determinado; lo cual podría graficarse como la sumatoria de la naturaleza y las manifestaciones humanas en un lugar y tiempo concretos”.

El término biótico se refiere a todos los seres vivos de una misma región, que coexisten y se influyen entre sí; en cambio lo abiótico alude a lo no viviente, como el agua, el aire, el subsuelo, etc.

El medio ambiente se compone de los denominados elementos naturales, los cuales pueden generar, según sea el caso, algún tipo de utilidad,

⁸ CONSTITUCIÓN POLÍTICA DEL PERÚ DE 1993.

Artículo 2°. Toda persona tiene derecho:

22. A la paz, a la tranquilidad, al disfrute del tiempo libre y al descanso, así como a gozar de un ambiente equilibrado y adecuado al desarrollo de su vida.

⁹ La sentencia recaída en el Expediente 0048-2004-AI, se encuentra disponible en la siguiente dirección electrónica:

<http://www.tc.gob.pe/jurisprudencia/2005/00048-2004-AI.html>

beneficio o aprovechamiento para la existencia o coexistencia humana (...)
(El resaltado en negrita es nuestro)

En esa misma línea, el numeral 2.3 al artículo 2° de la Ley N° 28611, Ley General del Ambiente, prescribe que el ambiente comprende aquellos elementos físicos, químicos y biológicos de origen natural o antropogénico que, en forma individual o asociada, conforman el medio en el que se desarrolla la vida, siendo los factores que aseguran la salud individual y colectiva de las personas y la conservación de los recursos naturales, la diversidad biológica y el patrimonio cultural asociado a ellos, entre otros¹⁰.

Ahora bien, habiéndose precisado el concepto de ambiente, cabe señalar que de acuerdo a lo expuesto por el Tribunal Constitucional en la sentencia recaída en el Expediente N° 03343-2007-PA/TC, el derecho fundamental previsto en el numeral 22 del artículo 2° de la Constitución Política se encuentra integrado por¹¹:

- a) El derecho a gozar de un ambiente equilibrado y adecuado; y
- b) El derecho a la preservación de un ambiente sano y equilibrado

En este contexto, cabe indicar que el derecho a la preservación de un ambiente sano y equilibrado impone a los particulares la obligación de adoptar medidas tendientes a prevenir, evitar o reparar los daños que sus actividades productivas causen o puedan causar al medio ambiente. A su vez, dichas medidas provendrán, entre otros, del marco jurídico aplicable al medio ambiente y aquellas asumidas por dichos particulares en sus instrumentos de gestión ambiental.

Lo expuesto se condice además con el concepto de Responsabilidad Social de las empresas, que ha sido desarrollado por el propio Tribunal Constitucional en la mencionada sentencia, respecto del cual cabe citar lo siguiente:

*“Para el presente caso, **interesa resaltar que la finalidad de lucro debe ir acompañada de una estrategia previsor del impacto ambiental que la labor empresarial puede generar.** La Constitución no prohíbe que la empresa pueda realizar actividad extractiva de recursos naturales; lo que ordena la Constitución es que dicha actividad se realice en equilibrio con el entorno y con el resto del espacio que configura el soporte de vida y de*

¹⁰ LEY N° 28611. LEY GENERAL DEL AMBIENTE.

Artículo 2°.- Del ámbito

2.3 Entiéndase, para los efectos de la presente Ley, que toda mención hecha al “ambiente” o a “sus componentes” comprende a los elementos físicos, químicos y biológicos de origen natural o antropogénico que, en forma individual o asociada, conforman el medio en el que se desarrolla la vida, siendo los factores que aseguran la salud individual y colectiva de las personas y la conservación de los recursos naturales, la diversidad biológica y el patrimonio cultural asociado a ellos, entre otros.

A mayor abundamiento, resulta oportuno citar la siguiente definición de FRAUME RESTREPO:

“Ambiente.- Conjunto de elementos abióticos (energía solar, suelo, agua y aire) y bióticos (organismo vivos) que integran la delgada capa de la tierra llamada biósfera, sustento y hogar de los seres vivos. (...)”

FRAUME RESTREPO, Néstor Julio. Diccionario Ambiental. ECOE ediciones, 2° edición. Bogotá, 2007.

¹¹ La sentencia recaída en el Expediente 03343-2007-PA/TC, se encuentra disponible en la siguiente dirección electrónica: <http://www.tc.gob.pe/jurisprudencia/2009/03343-2007-AA.html>

riqueza natural y cultural. De lo contrario, si la actividad empresarial genera pasivos ambientales, se habrá cumplido seguramente con la finalidad de lucro; sin embargo, a un costo que el Estado y la sociedad no soportarán.”
(El resaltado en negrita es nuestro)

Habiéndose delimitado el marco constitucional en el que debe entenderse la protección al bien jurídico medio ambiente respecto de las actividades productivas, comprendida en ellas la minera, corresponde establecer que las normas sectoriales de protección y conservación del ambiente deberán interpretarse y aplicarse dentro del citado contexto constitucional.

Sobre el valor oficial del Informe de Ensayo N° Nov 1026.R07 expedido por el laboratorio CIMM PERU S.A.

11. Con relación a lo señalado en el literal a) del numeral 2, cabe indicar que de la revisión del expediente (Fojas 395 a 398), se verifica que el Informe de Ensayo N° Nov 1026.R07 expedido por el laboratorio CIMM PERU S.A. cumple con los requisitos mínimos establecidos para emitir informes de ensayo, según lo dispuesto en el Reglamento de Laboratorio de Ensayo y Calibración, aprobado mediante Resolución N° 002-98-INDECOPI/CRT, tales como llevar el título “INFORME DE ENSAYO” y tener inserto el número de resolución que lo autoriza, Registro LE N° 022.

Asimismo, cabe remarcar que el referido informe lleva inserto el logotipo del INDECOPI-CRT, tal como lo dispone el artículo 6°¹² del Reglamento para el Uso del Logotipo de Acreditación y Declaración de la condición de acreditado, aprobado por Resolución de la Comisión de Reglamentos Técnicos y Comerciales N° 0122-2003/CRT-INDECOPI, publicado en el Diario Oficial El Peruano con fecha 17 de enero de 2004, vigente en la fecha de la supervisión (toma de muestra) y expedición de los resultados del monitoreo practicado.

A su vez, de acuerdo al artículo 15°¹³ del Reglamento aprobado por Resolución 0112-2003-INDECOPI/CRT, las empresas acreditadas por el INDECOPI, como

¹² RESOLUCIÓN N° 0122-2003/CRT-INDECOPI. REGLAMENTO PARA EL USO DEL LOGOTIPO DE ACREDITACIÓN Y DECLARACIÓN DE LA CONDICIÓN DE ACREDITADO.

Artículo 6°.- Uso del logotipo y declaración de acreditación.- El uso del Logotipo y declaración de acreditación debe realizarse en los siguientes términos:

a) Laboratorios y organismos de inspección

a.1) Los informes de ensayo, calibración o inspección deben llevar impreso el logotipo y la declaración de acreditación en el encabezado de la primera página, y en el encabezado de las páginas siguientes por lo menos el símbolo de acreditación. La disposición y ubicación del logotipo y declaración de acreditación se rige por lo establecido en el anexo del presente Reglamento.

ANEXO

USO DEL SÍMBOLO DE ACREDITACIÓN Y DECLARACIÓN DE LA CONDICIÓN DE ACREDITADO.

1. Logotipo de Acreditación

1.1 Forma y Composición del Logotipo de Acreditación

El logotipo de acreditación es de forma circular y está compuesto por el isotipo del INDECOPI (figura de dos manos contrapuestas, con dimensiones iguales), en el círculo exterior se identifica al tipo de organismo acreditado y en la parte inferior al organismo de acreditación identificado con las siglas INDECOPI - CRT. En la parte inferior del círculo se coloca, impreso y centrado con respecto al logotipo, el número de registro de acreditación (...)

¹³ RESOLUCIÓN N° 0112-2003-CRT-INDECOPI. REGLAMENTO GENERAL DE ACREDITACIÓN.

Artículo 15°.- Naturaleza de los Certificados e Informes emitidos por Organismos Acreditados.- (...)

Los Certificados e Informes emitidos por Organismos acreditados de tercera parte poseen valor oficial equiparable a las evaluaciones efectuadas por Organismos Públicos dada la independencia que guardan con respecto a las partes involucradas en el producto o servicio evaluado.

el caso del laboratorio CIMM PERU S.A., emiten documentos con valor oficial, lo que incluye a los Informes de Ensayo, el cual como se ha analizado líneas arriba cumple con las formalidades establecidas.

Por lo expuesto, se concluye que el Informe de Ensayo N° Nov 1026.R07 cumple con los requisitos mínimos previstos por la normatividad y cuenta con valor oficial, habiendo sido expedido por el laboratorio acreditado CIMM PERU S.A, en cumplimiento del artículo 10¹⁴ del Decreto Supremo N° 018-2003-EM, Decreto Supremo que modifica los Reglamentos de Seguridad e Higiene Minera, de Fiscalización de Las Actividades Mineras y de Diversos Títulos del Texto Único Ordenado de la Ley General de Minería, y el Reglamento General de Acreditación aprobado por Resolución N° 0112-2003-CRT-INDECOPI.

En consecuencia, corresponde desestimar los argumentos expuestos por la apelante en este extremo.

Sobre la vulneración de los Principios de Presunción de Licitud y Verdad Material

12. Respecto a lo indicado en el literal b) del numeral 2 corresponde señalar que de acuerdo al Principio de Verdad Material establecido en el numeral 1.11 del artículo IV del Título Preliminar de la Ley N° 27444, en concordancia con el numeral 6.1 del artículo 6^o¹⁵ del mismo cuerpo legal, los pronunciamientos que emiten las entidades al interior de los procedimientos administrativos sólo podrán sustentarse en aquellos hechos que se encuentren debidamente probados.

Por su parte, el Principio de Presunción de Licitud recogido en el numeral 9 del artículo 230^o¹⁶ de la Ley N° 27444, establece que las entidades deben presumir que los administrados han actuado apegados a sus deberes mientras no cuenten con evidencia en contrario.

En el marco de Acuerdos de Reconocimiento, los informes y certificados emitidos por organismos acreditados en el extranjero, adquieren la validez de los servicios de evaluación de la conformidad acreditados en el país.

¹⁴ **DECRETO SUPREMO N° 018-2003-EM. MODIFICAN REGLAMENTOS DE SEGURIDAD E HIGIENE MINERA, DE FISCALIZACIÓN DE LAS ACTIVIDADES MINERAS Y DE DIVERSOS TÍTULOS DEL TEXTO ÚNICO ORDENADO DE LA LEY GENERAL DE MINERÍA.**

Artículo 10°.- Los análisis de muestras y ensayos, que se requieran para las acciones de fiscalización deberán realizarse en los laboratorios acreditados en el INDECOPI.

¹⁵ **LEY N° 27444. LEY DE PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO GENERAL. TÍTULO PRELIMINAR**

Artículo IV.- Principios del procedimiento administrativo (...)

1.11. Principio de verdad material.- En el procedimiento, la autoridad administrativa competente deberá verificar plenamente los hechos que sirven de motivo a sus decisiones, para lo cual deberá adoptar todas las medidas probatorias necesarias autorizadas por la ley, aun cuando no hayan sido propuestas por los administrados o hayan acordado eximirse de ellas.

Artículo 6°.- Motivación del acto administrativo

6.1 La motivación deberá ser expresa, mediante una relación concreta y directa de los hechos probados relevantes del caso específico, y la exposición de las razones jurídicas y normativas que con referencia directa a los anteriores justifican el acto adoptado.

¹⁶ **LEY N° 27444. LEY DE PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO GENERAL.**

Artículo 230°.- Principios de la potestad sancionadora administrativa

9. Presunción de licitud.- Las entidades deben presumir que los administrados han actuado apegados a sus deberes mientras no cuenten con evidencia en contrario. (...)

Sobre el particular, considerando que de acuerdo a lo expuesto en el numeral 11 de la presente resolución el Informe de Ensayo N° Nov 1026.R07 tiene valor oficial, dicho instrumento constituye medio probatorio idóneo para acreditar el exceso del LMP aplicable al parámetro Zn reportado en los puntos de control E-1 y E-3.

En atención a lo expuesto, toda vez que las infracciones imputadas al interior del presente procedimiento administrativo sancionador se encuentran sustentadas en un medio probatorio idóneo, no se ha producido la vulneración de los Principios de Verdad Material y Presunción de Licitud, careciendo de sustento lo argumentado por la impugnante en este extremo.

Respecto a la acreditación del método de ensayo empleado al realizar el análisis de las muestras

13. Respecto a lo indicado en el literal c) del numeral 2, cabe indicar que de acuerdo al artículo 9°¹⁷ del Reglamento, aprobado por Resolución N° 0112-CRT-INDECOPI, el alcance de la acreditación para laboratorios de ensayo se otorga con relación a los métodos de ensayo normalizados y vigentes.

Sobre el particular, corresponde señalar que de la revisión del Informe de Ensayo N° Nov 1026.R07 se advierte que el método empleado por el laboratorio CIMM PERU S.A. para el análisis del parámetro Zinc (disuelto) es el que sigue:

"SMEWW 21st Ed. 2005. Part 3111B. Pág. 3-17. APHA-AWWA-WEF Metals By Flame Atomic Absorption Spectrometry. Direct Air – Acetylene Flame Method"

Al respecto, conforme se desprende del Oficio N° 0099-2012/SNA-INDECOPI, de fecha 31 de enero de 2012 (Fojas 65 y 66), expedido por la Jefatura del Servicio Nacional de Acreditación del INDECOPI, dicho método de ensayo se encontraba acreditado al mes de noviembre de 2007, esto es, durante la supervisión, el análisis de las muestras tomadas en los puntos de control E-1 y E-3, así como en la fecha de expedición de los resultados emitidos por dicho laboratorio acreditado¹⁸.

¹⁷ RESOLUCIÓN N°0112-CRT-INDECOPI. REGLAMENTO GENERAL DE ACREDITACIÓN.

Artículo 9°.- Alcance de la acreditación para laboratorios de ensayo.-

La acreditación de Laboratorios de Ensayo se otorga con relación a:

a) Los métodos de ensayo

La acreditación se otorga de acuerdo a métodos de ensayo normalizados y vigentes. Se aceptarán métodos de ensayo no normalizados siempre que hayan sido documentados y validados. El alcance de los métodos de ensayo se restringe a los productos para los cuales el método fue elaborado. Para productos no comprendidos en el alcance del método de ensayo, éste debe ser validado. (...)

¹⁸ Sobre el particular, cabe indicar que en el Oficio N°0099-2012/SNA-INDECOPI se señala:

"- El laboratorio de ensayo CIMM PERÚ S.A. en noviembre del 2007 contaba con la acreditación del INDECOPI-SNA.

- En noviembre del 2007, el laboratorio tenía acreditado el método de ensayo materia de su consulta:

| Tipo Ensayo | Norma Referencia | Año | Título |
|--------------|--|------|--|
| Zinc | SMEWW 21st Ed. Part 3111B. Pág. 3-17 APHA-AWWA-WEF | 2005 | Direct Air – Acetylene Flame Method – Metals By Flame Atomic Absorption Spectrometry |
| Producto(s): | | | AGUA DE CONSUMO |
| | | | AGUAS NATURALES Y AGUAS RESIDUALES, EXCEPTO AGUA DE MAR |

(...)"

Por lo tanto, corresponde desestimar lo alegado por la recurrente en este extremo.

De conformidad con lo dispuesto en la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General; Ley N° 29325, Ley del Sistema de Evaluación y Fiscalización Ambiental; Decreto Legislativo N° 1013, que aprueba la Ley de Creación, Organización y Funciones del Ministerio del Ambiente; Decreto Supremo N° 022-2009-MINAM, que aprueba el Reglamento de Organización y Funciones del OEFA y Resolución del Consejo Directivo N° 005-2011-OEFA/CD, que aprueba el Reglamento Interno del Tribunal de Fiscalización Ambiental del OEFA;

SE RESUELVE:

Artículo Primero.- DECLARAR INFUNDADO el recurso de apelación presentado por COMPAÑÍA MINERA HUALLANCA S.A. contra la Resolución Directoral N° 122-2011-OEFA/DFSAI de fecha 09 de diciembre de 2011, por los fundamentos expuestos en la parte considerativa de la presente resolución, quedando agotada la vía administrativa.

Artículo Segundo.- NOTIFICAR la presente resolución a COMPAÑÍA MINERA HUALLANCA S.A. y **REMITIR** el expediente a la Dirección de Fiscalización, Sanción y Aplicación de Incentivos, para los fines pertinentes.

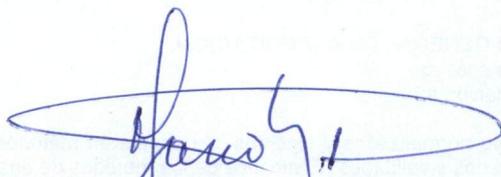
Regístrese y comuníquese.



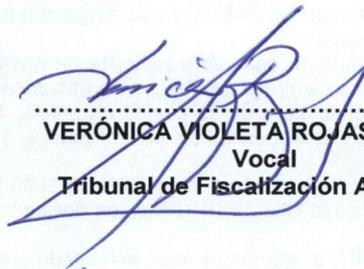
.....
LENIN WILLIAM POSTIGO DE LA MOTTA
Presidente
Tribunal de Fiscalización Ambiental



.....
JOSÉ AUGUSTO CHIRINOS CUBAS
Vocal
Tribunal de Fiscalización Ambiental



.....
FRANCISCO JOSÉ OLANO MARTINEZ
Vocal
Tribunal de Fiscalización Ambiental



.....
VERÓNICA VIOLETA ROJAS MONTES
Vocal
Tribunal de Fiscalización Ambiental