Resolución Gerencial N° _____

Wanchaq, 25 de mayo del 2023.

EXPEDIENTE N° 274 -2022 (ORDINARIO)

VISTO:

El Acta de Fiscalización N° 000070 -2022-OFCA-GM-MDW/C, Inicio de Procedimiento Sancionador N° 02491-2022-OFCA-GM-MDW/C, el Informe Final de Instrucción N° 035-2023-OFCA-GM-MDW/C, sus antecedentes, y;

CONSIDERANDO:

Que, el artículo 194° de la Constitución Política del Perú, en concordancia con el artículo II del Título Preliminar de la Ley N° 27972 - Ley Orgánica de Municipalidades, las municipalidades son órganos de gobierno local y cuentan con autonomía política, económica y administrativa en los asuntos de su competencia; asimismo, es preciso señalar que el marco legal que complementa nuestro sistema jurídico administrativo es la Ley N° 27444 - Ley del Procedimiento Administrativo General y sus modificatorias;

Que, la Ley Orgánica de Municipalidades, establece que toda obra de construcción, reconstrucción, ampliación o modificación de inmueble, requiere contar con una licencia de construcción, la cual es expedida por la municipalidad distrital correspondiente, de conformidad con lo establecido en la ley sobre la materia, las ordenanzas provinciales y las normas técnicas previstas en el Reglamento Nacional de Edificaciones;

Que, la Potestad Sancionadora y del Procedimiento Administrativo Sancionador Municipal del Distrito de Wanchaq, es regulado por la Ordenanza Municipal N° 005-2019-MDW/C, publicado en el diario La República en fecha 13 de mayo del 2019, cuerpo normativo que tiene la finalidad de establecer las disposiciones generales orientadas a estructurar el procedimiento sancionador, garantizando la correcta aplicación de sanciones ante el incumplimiento de las normas administrativas municipales y nacionales;

DEL PROCEDIMIENTO:

Que, en fecha 01 de septiembre 2022, la Oficina de Fiscalización y Control Ambiental de conformidad con sus atribuciones, de oficio levantó el Acta de Fiscalización N° 000070-2022-OFCA-GM-MDW/C a **JCM MOTORS SAC**, con N° de RUC. 20564425967 con representante legal MEZA CUSIPUMA JUAN CARLOS identificada con N° DNI. 40871957, negocio ubicado en la **AV. HUAYNA CAPAC N° 159** del distrito de Wanchaq, donde al momento de la verificación se constata que el establecimiento comercial denominado "JCM MOTORS" abierto al público, dicho establecimiento cuenta con la Licencia de Funcionamiento N° 202200278 con giro: Venta de Motocicletas, Cargueros y Repuestos, en dicho documento se menciona en el punto de observaciones; punto 4 "La licencia no autoriza el uso de áreas públicas como: veredas, retiro y/o áreas verdes aledañas a la actividad económica", sin embargo se constata el uso y la ocupación de la vereda que da al pasaje Santa Cruz de Peñalva con 03 motos lineales que son propios del establecimiento comercial se adjuntas fotografías. Documento que concluye con la Recomendación de Inicio de Procedimiento Sancionador;

Que, en fecha 15 de setiembre de 2022, se notificó al administrado el Inicio de Procedimiento Sancionador N° 02491-2022-OFCA-GM-MDW/C, que señala el marco normativo, los hechos que se le imputan, la calificación de las infracciones, el descargo, la autoridad competente para imponer sanciones; documento que fue susceptible de descargo por parte del administrados, con el número de registro 00015702 en fecha 20 de setiembre que fue absuelto en el informe de instrucción N° 035 OFCA-GM-MDW/C;

Que, en fecha 21 de marzo del 2023, la Jefa de la Oficina de Fiscalización y Control Ambiental, emite el Informe Final de Instrucción N° 035-2023-OFCA-GM-MDW/C, documento que concluye: 1) Está probado **JCM MOTORS SAC**, incurre en la infracción: "Utilizar el área de retiro Municipal, vía pública o jardín comunal con fines comerciales "Por lo que corresponde aplicar la multa del 100% del valor de la UIT por nivel, equivalente a S/. 4,600.00 – CUATRO MIL SEISCIENTOS CON 00/100 SOLES - y Medida Complementaria de RETENCION de los bienes que vienen ocupando la vía publica frente al inmueble ubicado en **AV. HUAYNA CAPAC N° 159** conforme a lo establecido en el Anexo I – Cuadro de Sanciones y Escala de Multa de Ámbito Distrital de Wanchaq, aprobado por Ordenanza Municipal N° 001-2022-MDW/C;

Que, se remite el Informe Final de Instrucción N° 035 -2023- OFCA-GM-MDW/C, a la autoridad resolutive, quien determinó: Proceder con la aplicación de la sanción determinada; es así, que en fecha 03 de abril del 2023, se notificó el referido

Resolución Gerencial N°

documento al administrado, documento que fue susceptible de descargo por parte del administrado con el número de registro N° 00006024, de fecha 12 de abril del 2023; del descargo presentado i) cabe mencionar que su entidad no valorado adecuadamente los argumentos y medios probatorios que se adjuntaron en el descargo presentado en fecha 20 de setiembre de 2022, más por el contrario concluye que el actuar de mi representada sería una conducta permanente de ocupar la vereda que da al pasaje Santa Cruz de Peñalva, con motos lineales propios del establecimiento comercial, ii) asimismo refiere que mi administrada estaría utilizando la vía pública para fines comerciales, exhibiendo tres motocicletas de propiedad de mi administrada, al respecto es preciso mencionar que, como empresa nosotros contamos con un local construido con fachadas de vidrio ello con la finalidad de poder exhibir nuestras motocicletas, sin necesidad alguna de utilizar las vías públicas como refiere su administrada y mucho menos con fines comerciales iii) manifestamos por medio del presente escrito que mi empresa siempre ha sido y será fiel cumplidora de las normas impartidas por su comuna edil. iv) es de advertir conforme lo dispuesto en el Artículo 23 de la Ordenanza Municipal 005-2019-MDW/C, su autoridad instructora no prueba la existencia de una infracción, siendo que el informe final de Instrucción no se encuentra debidamente motivado y la conducta reiterativa que ustedes alegan no se están debidamente probadas, siendo injustificada la imposición de una sanción en perjuicio de mi representada, ello por no haber probado indubitadamente el fin comercial; **del análisis de la infracción i)** que de acuerdo al Informe N° 06-2023-JAC-OCF-GM-MDW/C, que en fecha 15 de marzo del 2023 el Fiscalizador del área Control y Fiscalización realizó la re inspección donde se evidencia que siguen haciendo uso y ocupación de la vereda al Pasaje Santa Cruz de Peñalva con 04 motos lineales, por lo que de las evidencias fotográficas y el informe constata el uso y ocupación de la vereda, ii) de los documentos de sustento del Acta de fiscalización N° 000070-2022-OFCA -GM-MDW/C, del Inicio de Procedimiento Sancionador N° 02491-2022-OFCA-GMMDW/C, Informe Final de Instrucción N°035 OFCA-GMMDW/C, Informe N° 06-2023-JAC-OCF-GM-MDW/C a JCM MOTORS SAC, con N° de RUC. 20564425967 con representante legal MEZA CUSIPUMA JUAN CARLOS identificada con N° DNI. 40871957, negocio ubicado en la AV. HUAYNA CAPAC N° 159 del distrito de Wanchaq incurre en la Infracción "Utilizar el área de retiro Municipal vía o jardín comunal con fines comerciales", **hecho que está prohibido conforme se tiene en la Ordenanza Municipal N° 005-2019-MDW/C y 001- 2022- MDW/C. por lo que sus argumentos de descargo no tienen sustento que evidencie que usted ponía orden y limpieza de sus establecimiento, ya que los documentos de sustento antes mencionado acredita que usted ase uso del área de retiro municipal iv)** de lo manifestado en el artículo 23 de la Ordenanza Municipal 005-2019-MDW/C, prueba la existencia de una infracción ya que el informe final de instrucción se encuentra motivado y fundamentado de acuerdo halos documentos de sustentos que contempla el expediente 274-2022 **de acuerdo a las Ordenanza Municipal N° 005-2019-MDW/C y 001- 2022- MDW/C, el administrado en su descargo no prueba ni acredita que se vienen ocupando la vía publica frente al inmueble ;**

De la aplicación del Principio de Razonabilidad¹, se tienen los siguientes criterios relevantes:

- i) **Beneficio ilícito resultante por la comisión de la infracción:** No existen elementos objetivos que permitan determinar la magnitud del beneficio obtenido por la comisión de la infracción;
- ii) **Probabilidad de detección de la infracción:** Dada la naturaleza de la infracción cometida, la probabilidad de detección de la misma es alta, en tanto que la ocupación del área de retiro municipal para el caso en concreto se encuentra en un lugar visible de moderada-alta concurrencia y transitabilidad ;
- iii) **Gravedad del daño al interés público y/o bien jurídico protegido:** En el presente caso, se debe considerar la configuración de la infracción cometida, es de naturaleza muy grave, de acuerdo al Código N°04 -0110 del Régimen de Aplicación de Sanciones de la Municipalidad Distrital de Wanchaq, puesto que vulnera y/o contraviene a la Ordenanza Municipal N° 001- 2022- MDW/C;
- iv) **Perjuicio económico causado:** En el presente caso no existen elementos objetivos que permitan determinar la magnitud del daño causado por la infracción cometida;
- v) **Reincidencia en la comisión de la infracción:** En el presente caso no se ha configurado la figura de reincidencia en los términos establecidos en el literal e), del numeral 3, del artículo 248° del TUO de la LPAG;

¹ **Art. 248.3.- Razonabilidad.** - Las autoridades deben prever que la comisión de la conducta sancionable no resulte más ventajosa para el infractor que cumplir las normas infringidas o asumir la sanción. Sin embargo, las sanciones a ser aplicadas deben ser **proporcionales** al incumplimiento calificado como infracción, observando los siguientes criterios que se señalan a efectos de su graduación:

- a) El beneficio ilícito resultante por la comisión de la infracción;
- b) La probabilidad de detección de la infracción;
- c) La gravedad del daño al interés público y/o bien jurídico protegido;
- d) El perjuicio económico causado;
- e) La reincidencia, por la comisión de la misma infracción dentro del plazo de un (1) año desde que quedó firme la resolución que sancionó la primera infracción.
- f) Las circunstancias de la comisión de la infracción; y
- g) La existencia o no de intencionalidad en la conducta del infractor

Resolución Gerencial N°

- vi) **Circunstancias de la comisión de la infracción:** Por Acta de Fiscalización N° 000070-2022-OFCA-GM-MDW/C de fecha 01 setiembre del 2022 se identificó la infracción de Utilizar el área de retiro Municipal, vía pública o jardín comunal con fines comerciales el administrado **JCM MOTORS SAC**, con N° de RUC. 20564425967 con representante legal **MEZA CUSIPUMA JUAN CARLOS** identificada con N° DNI. 40871957, negocio ubicado en la **AV. HUAYNA CAPAC N° 159** del distrito de Wanchaq, provincia y departamento del Cusco; constatándose in situ: al momento de la verificación se constata que el establecimiento comercial denominado "JCM MOTORS" abierto al público, dicho establecimiento cuenta con la Licencia de Funcionamiento N° 202200278 con giro: Venta de Motocicletas, Cargueros y Repuestos, en dicho documento se menciona en el punto de observaciones; punto 4 "La licencia no autoriza el uso de áreas públicas como: veredas, retiro y/o áreas verdes aledañas a la actividad económica", acta que concluye con Recomendación de Inicio de Procedimiento Sancionador;
- vii) **La existencia o no de intencionalidad en la conducta del infractor:** En el presente PAS se ha verificado la existencia de intencionalidad en la comisión de la infracción de parte del administrado por ,Utilizar el área de retiro Municipal , vía pública o jardín comunal, hecho que se encuentra constatado en el Acta de Fiscalización N° 000070-2022-OFCA-GM-MDW/C;

Que, conforme a lo señalado en los párrafos precedentes se procede a emitir la Resolución de Sanción, de conformidad con lo previsto en el Artículo 25° de la Ordenanza Municipal N° 005-2019-MDW/C, el mismo que aprueba el Cuadro de Sanciones y Escala de Multas aplicables dentro de la jurisdicción de la Municipalidad Distrital de Wanchaq, puesto que se verificó que **JCM MOTORS SAC**, con N° de RUC. 20564425967 con representante legal **MEZA CUSIPUMA JUAN CARLOS** identificada con N° DNI. 40871957, negocio ubicado en la **AV. HUAYNA CAPAC N° 159** del distrito de Wanchaq, incurrir en la infracción con Código **04-0110**: Utilizar el área de retiro Municipal, vía pública o jardín comunal con fines comerciales infracción de naturaleza **MUY GRAVE**, la misma que es sancionada con **MULTA** del 100% del valor de la UIT **S/4.600.00 – CUATRO MIL SEISCIENTOS CON 00/100 SOLES**, y Medida Complementaria de **RETENCION** de los bienes que vienen ocupando la vía publica frente al inmueble ubicado en **AV. HUAYNA CAPAC N° 159** conforme a lo establecido en el Anexo I – Cuadro de Sanciones y Escala de Multa del distrito de Wanchaq, provincia y departamento del Cusco;

Estando a lo expuesto y en uso de las facultades conferidas por la Ley N° 27972 – Ley Orgánica de Municipalidades, Ley N° 27444 – Ley del Procedimiento Administrativo General y sus modificatorias y el inciso 2 del artículo 4° de la Ordenanza Municipal N° 005-2019-MDW/C;

SE RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO: SANCIONAR al administrado **JCM MOTORS SAC**, con N° de RUC. 20564425967 con representante legal **MEZA CUSIPUMA JUAN CARLOS** identificada con N° DNI. 40871957, propietario del inmueble ubicado en la **AV. HUAYNA CAPAC N° 159**. Con **MULTA** del 100% del valor de la UIT, equivalente a **S/4.600.00 – CUATRO MIL SEISCIENTOS CON 00/100 SOLES** - por haber incurrido la infracción de "Utilizar el área de retiro municipal vía pública o jardín comunal con fines comerciales del distrito de Wanchaq, provincia y departamento del Cusco.

ARTÍCULO SEGUNDO: DISPONER la Medida Complementaria de **RETENCION** de los bienes que vienen ocupando la vía publica frente al inmueble ubicado en **AV. HUAYNA CAPAC N° 159** conforme a lo establecido en el Anexo I – Cuadro de Sanciones y Escala de Multa de Ámbito Distrital de Wanchaq, aprobado por Ordenanza Municipal N° 001-2022-MDW/C. del distrito de Wanchaq, provincia y departamento del Cusco.

ARTÍCULO TERCERO: ENCARGAR el cumplimiento de la presente Resolución a la Oficina de Fiscalización y Control Ambiental y la Oficina de Ejecución Coactiva y otras dependencias conforme al marco normativo.

ARTÍCULO CUARTO: NOTIFICAR la presente Resolución a los interesados y demás instancias que por función tengan injerencia en el cumplimiento de la misma.

REGÍSTRESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE.

OVG/JMH /ertbm

MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE WANCHAQ
GERENCIA MUNICIPAL
Mg. Oscar David Verástegui Gibaja
GERENTE MUNICIPAL