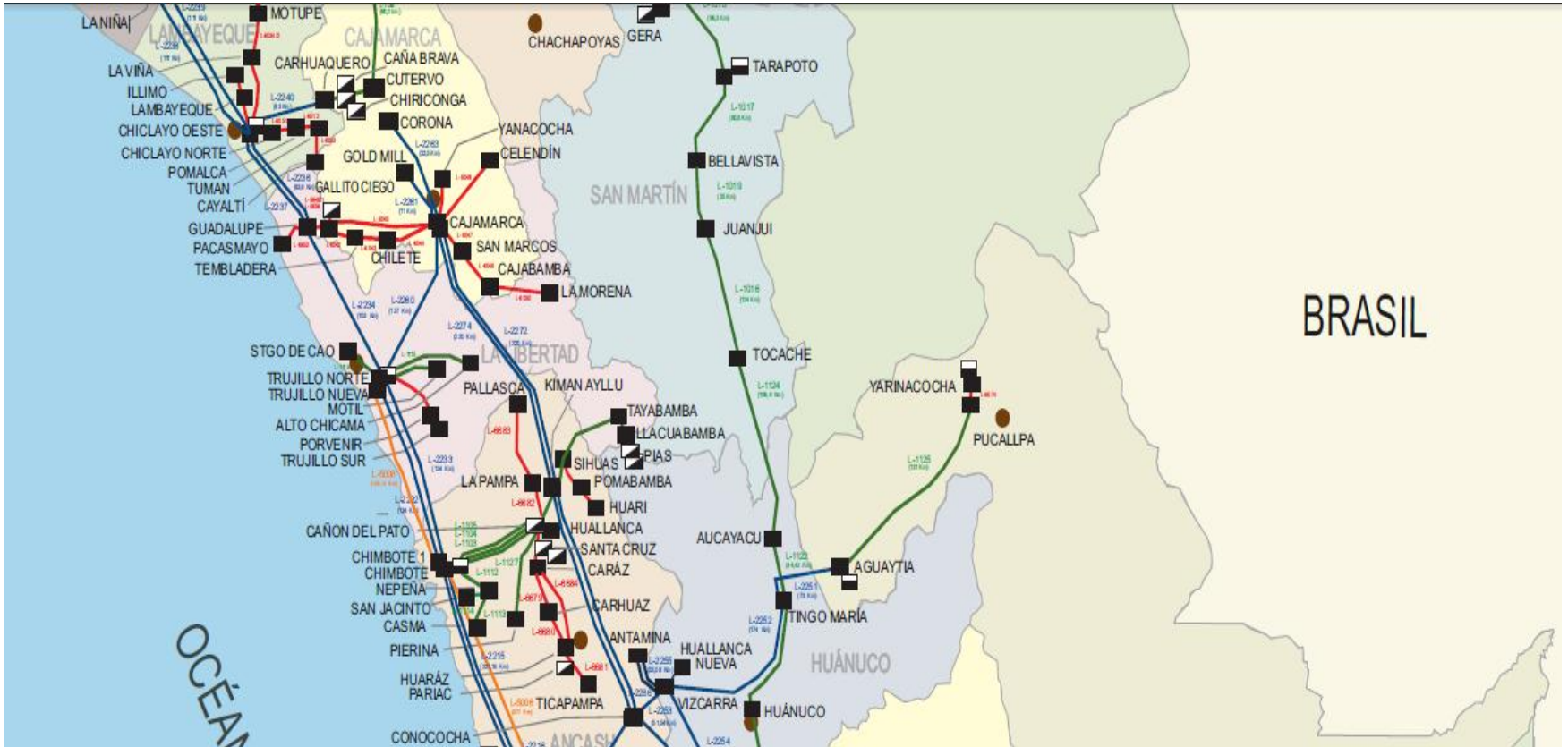


# Vigencia del Régimen de Generación Adicional

Abril - 2014



# SEIN



# Decisión Materia de Reconsideración

Las Situaciones de Restricción Temporal de Generación no **pueden exceder** la vigencia del DU 37-2008.

Por tanto, no es posible reconocer los costos por generación adicional **posteriores al 31.12.2013**

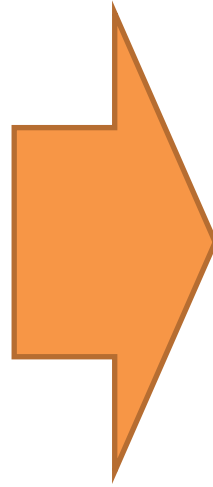
# Estructura del DU 37-2008

## Estructura

I. Facultad del MEM para declarar situaciones de restricción temporal

II. Obligación del MEM de encargar a una empresa del sector la contratación de generación adicional

III. Obligación del OSINERGMIN de reconocer y liquidar los costos por generación adicional



**¿Qué ocurre cuando fenece el DU?**

**MEM ya no puede declarar nuevas situaciones de restricción temporal**



**Las situaciones de restricción culminen el 31.12.13**

# Primer Argumento

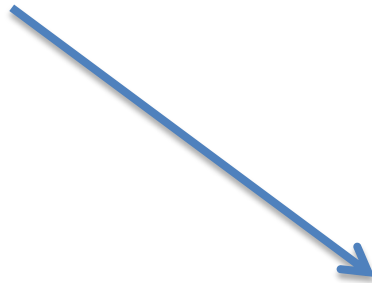
**Lo que ha fenecido al 31.12.13, es la facultad que tenía MINEM de declarar Situaciones de Restricción Temporal de Generación (SRT).**

**El Reglamento reconoce que las SRT pueden trascender dicha fecha, y que, OSINERGMIN debe reconocer los costos.**

# Compatibilidad entre el DU y su Reglamento

## El Reglamento del DU:

Dice que OSINERGMIN debe reconocer los costos incluso si estos ocurriesen después de la vigencia del D.U.



**Esto es compatible con:**

La posibilidad de que los SRT trasciendan la vigencia del D.U.

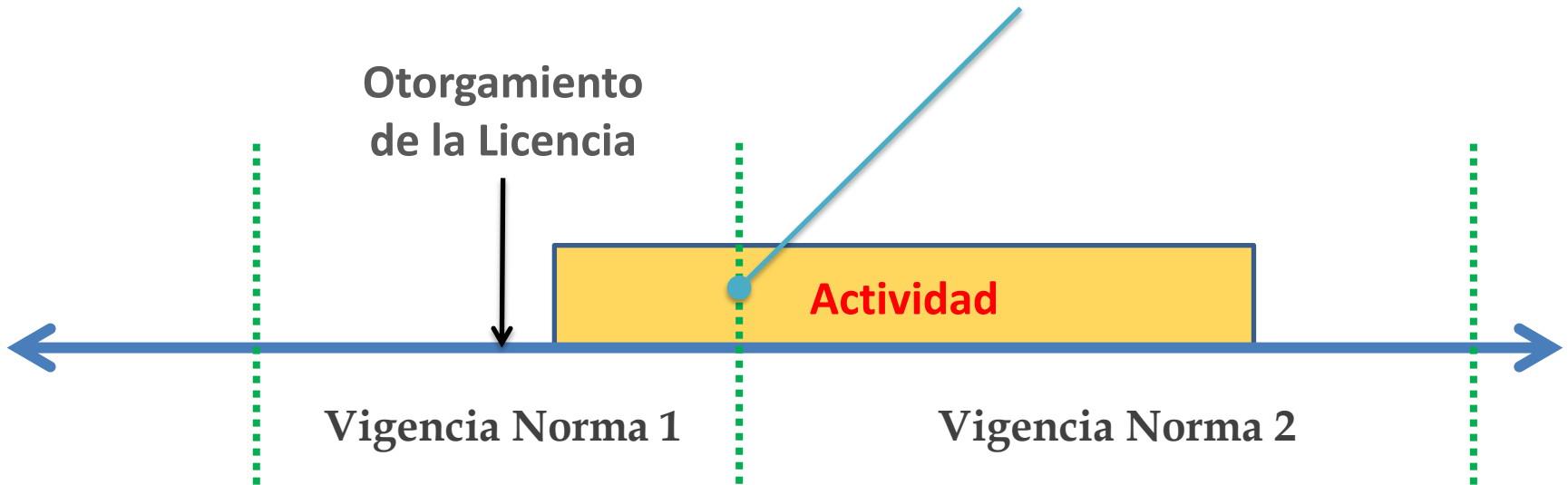
## **Segundo Argumento**

**Cuando MINEM notifica el Encargo, se constituye entre MINEM y el Distribuidor, una Relación Jurídica que contiene derechos y obligaciones.**

**Estos derechos y obligaciones deben ejecutarse conforme a lo establecido en el régimen, independientemente de que el DU siga vigente o fenezca.**

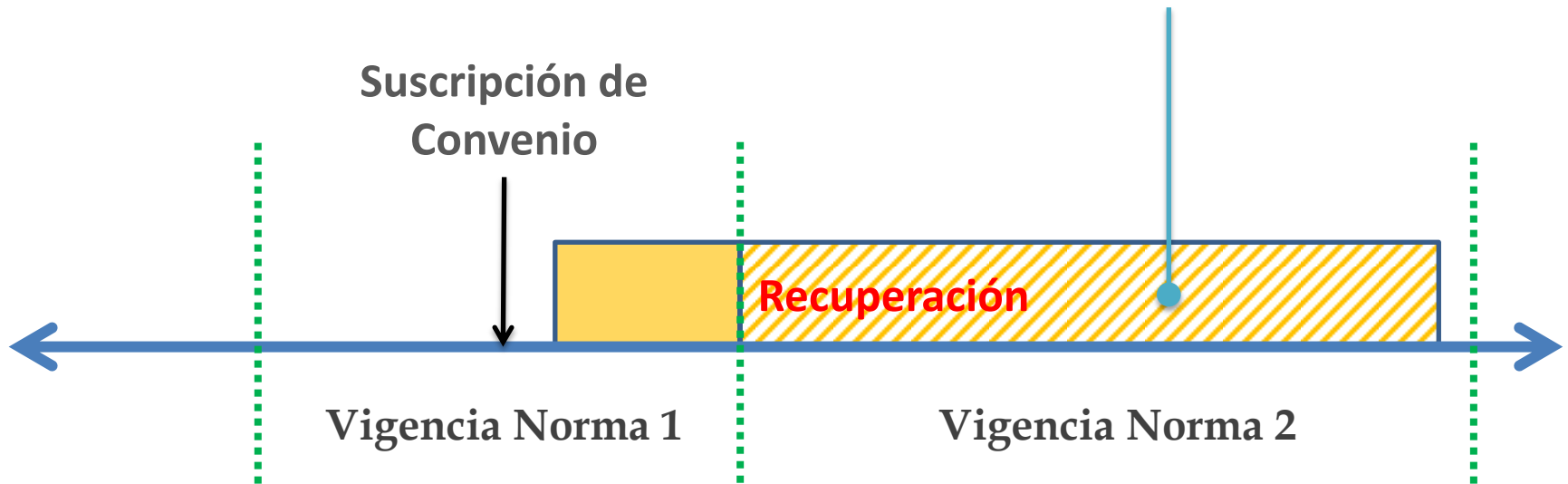
# Licencias de Construcción

¿Deja de ejercerse la actividad?



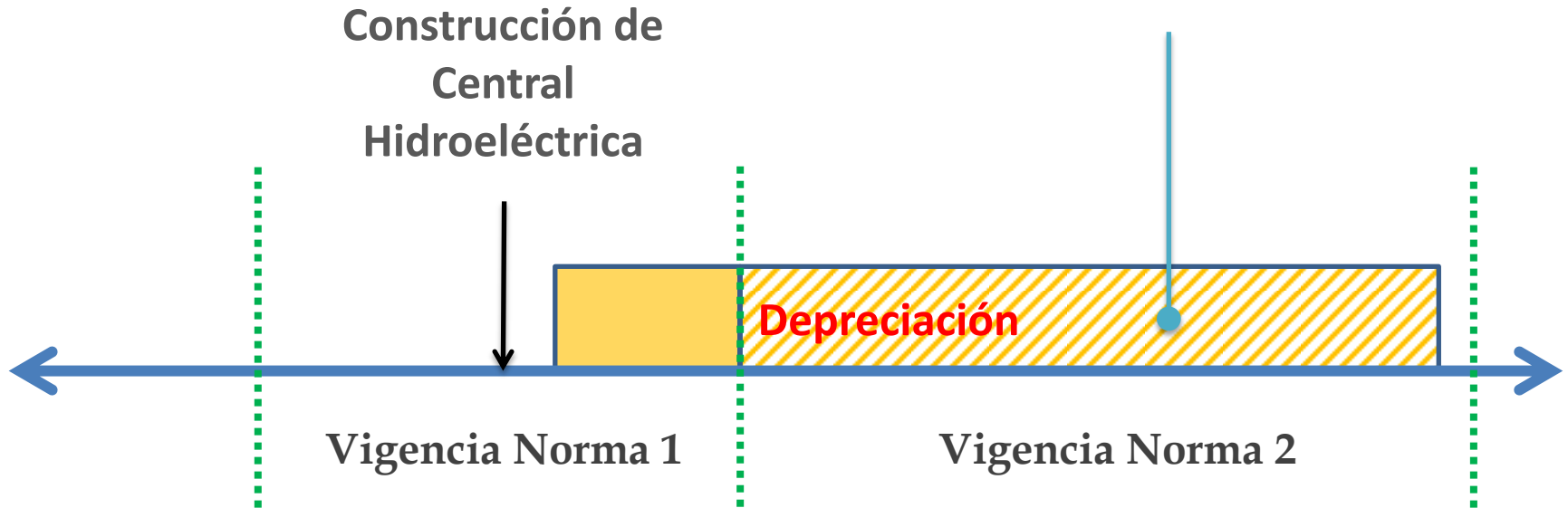
# Recuperación Anticipada de IGV

¿Ya no se puede ejecutar el Convenio?



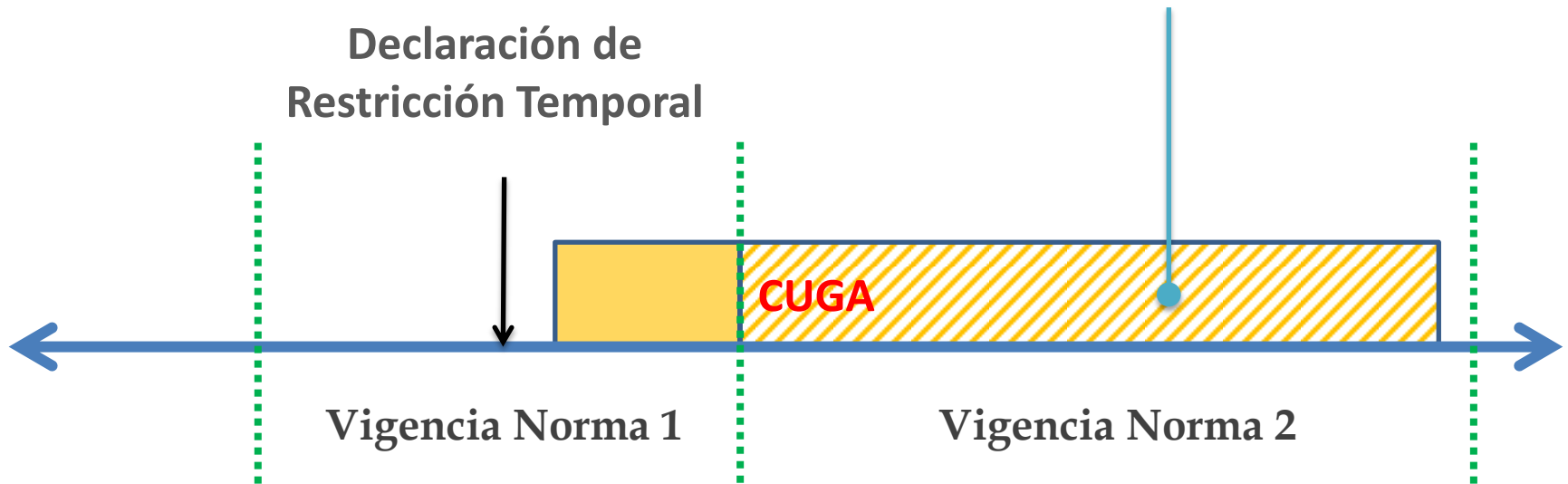
# Depreciación Acelerada para Centrales Hidroeléctricas

¿Ya no se puede depreciar?



# Generación Adicional

¿Hay que interrumpir la generación adicional?



## **Tercer Argumento**

**Si a propósito de reconocer los costos, OSINERGMIN acota el Encargo que el Distribuidor recibió del MINEM,**

**Entonces,**

**OSINERGMIN está enmendando o rectificando al MINEM; lo cual está fuera de su competencia**

# Reglamento del DU 37-2008

*“Los costos a que se refiere el artículo anterior, incluyen también a los que se ocasionen por contratos que suscriban las empresas, cuyos **plazos de vigencia trasciendan la del Decreto de Urgencia N° 037-2008**, siempre que hayan sido suscritos durante la vigencia de éste último.*

*(...)*

*OSINERGMIN deberá aprobar el cargo adicional (...) hasta que todos los costos incurridos por la empresa estatal sean cubiertos, independientemente de la vigencia de dicho Decreto de Urgencia.”*

# Control Difuso de Actos de la Administración (1/3)

## Constitución Política del Perú 1993

*Artículo 138.- Administración de Justicia.*

*Control difuso*

*(...) En todo proceso, de existir incompatibilidad entre una norma constitucional y una norma legal, los jueces prefieren la primera. Igualmente, prefieren la norma legal sobre toda otra norma de rango inferior.*

*Artículo 51.- Supremacía de la Constitución*

*La Constitución prevalece sobre toda norma legal; la ley, sobre las normas de inferior jerarquía, y así sucesivamente.*

# Control Difuso de Actos de la Administración (2/3)

**STC 3741-2004-AA/TC (Ramón Hernando Salazar Yarlénque o “Control Difuso de la Administración”)**

*"7. Que el ejercicio del control difuso administrativo se realiza a **pedido de parte**(...) Excepcionalmente, el control difuso procede de oficio cuando se trate de la aplicación de una disposición que vaya en **contra de la interpretación que de ella haya realizado el Tribunal Constitucional (...)** o cuando la aplicación de una disposición contradiga un **precedente vinculante del Tribunal Constitucional.***

# Control Difuso de Actos de la Administración (3/3)

**STC 04293-2012 PA/TC (14 de abril 2014)**

*“4. **DEJAR SIN EFECTO** el precedente vinculante contenido en la SCT 3741-2004-AA/TC, conforme al cual se autorizaba a todo tribunal u órgano colegiado de la Administración Pública a inaplicar una disposición infraconstitucional cuando considere que ella vulnera manifiestamente la Constitución, sea por la forma o por el fondo.*

## Cuarto Argumento

**OSINERGMIN sometió a opinión su interpretación normativa sobre el reconocimiento de costos al MINJUS.**

**MINJUS** opinó que se deben reconocer todos los costos incurridos, incluso aquellos que excedieran el **31.12.2013**

# Opinión del Ministerio de Justicia (1/2)

- El 16 de abril de 2014, OSINERGMIN sometió a **opinión del Ministerio de Justicia** la aplicación y reconocimientos de costos del régimen de generación adicional posteriores al 31.12.2013.
- Dicha consulta se efectuó en el marco de la Directiva sobre la emisión de **Consultas Jurídicas, Informe Jurídicos y Dictámenes Dirimentes en la Dirección Nacional de Asuntos Jurídicos** (RM N° 24-2012-JUS).

# Opinión del Ministerio de Justicia

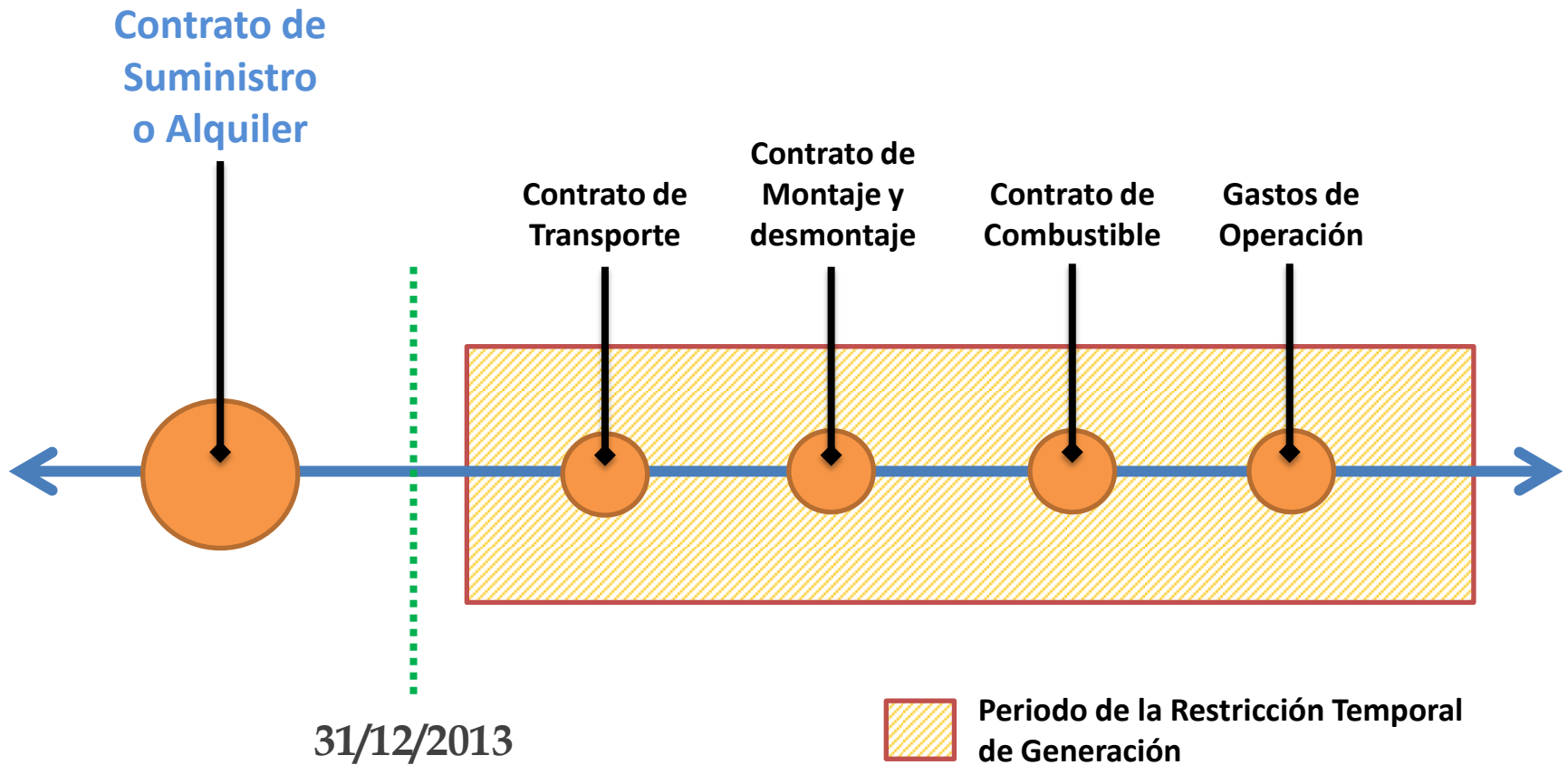
## (2/2)

**Oficio N° 505-2014-JUS/DGDOJ**

### **Conclusiones**

*“(xviii) Por tanto, esta Dirección General considera que sí se deben reconocer los costos en que incurran las empresas estatales producto de los contratos conexos o las adendas periódicas que hayan sido suscritos para atender las situaciones de restricción temporal que se extiendan o inicien luego del 31 de diciembre de 2013...”*

# El Contrato Principal y los Contratos Conexos



# Conclusiones