



EXPEDIENTE N° : 140-2014-TSC-OSITRAN
APELANTE : RANSA COMERCIAL S.A.
EMPRESA PRESTADORA : APM TERMINALS CALLAO S.A.
ACTO APELADO : Resolución del Expediente N° APMTC/CL/408-2014

RESOLUCIÓN N° 1

Lima, 30 de octubre de 2015

SUMILLA: *El servicio de "Embarque/Descarga de Carga Proyecto" aplica en función a los recursos adicionales de equipos y/o cuadrilla que el terminal portuario debe proveer cuando realiza las operaciones de embarque y/o descarga de una determinada mercadería que por su peso y/o dimensiones es calificada como carga proyecto, sin perjuicio del cobro realizado por el servicio estándar.*

VISTO:

El recurso de apelación interpuesto por RANSA COMERCIAL S.A. (en adelante, RANSA o la apelante) contra la Resolución N° 1 emitida dentro del expediente N° APMTC/CL/408-2014 (en lo sucesivo, la resolución N°1) por APM TERMINALS CALLAO S.A. (en adelante, APM o la Entidad Prestadora); y,

CONSIDERANDO:

I.- ANTECEDENTES

- 1.- Con fecha 29 de abril de 2014, RANSA solicitó la devolución de la suma de US \$ 1 028.58 (mil veintiocho y 58/100 dólares de Estados Unidos de América), correspondientes a 164.771 toneladas del B/L Hijo N° SCL00135 que APM cargó de forma incorrecta dentro de la factura N° 003-0036392, argumentando lo siguiente:
 - i.- Mediante factura N° 003-0036392 del 25 de marzo de 2014, la Entidad Prestadora les realizó el cobro de US \$ 1 028.58 (mil veintiocho y 58/100 dólares de Estados Unidos de América), por el servicio denominado "Descarga Sin Grúa Pórtico - Carga

Fraccionada Porción Tierra", correspondiente al B/L Hijo N° SCL00135, en el cual se declararon 16 bultos con un peso total de 164.771 toneladas.

- ii.- Asimismo, mediante factura N° 003-0037064 del 1 de abril de 2014, la Entidad Prestadora les realizó el cobro de US \$ 5,511.69 (cinco mil quinientos once y 69/100 dólares de Estados Unidos de América), por el servicio denominado "Descarga Carga Proyecto sin Grúa Móvil", correspondiente al B/L señalado anteriormente, por 05 piezas con dimensiones de 346.3 m3.
 - iii.- Que, de acuerdo a lo señalado en la Resolución de Consejo Directivo N° 011-2013-CD-OSITRAN, a través de la cual se fijó la tarifa de tres servicios especiales a ser prestados por el Terminal Norte Multipropósito del Callao, especifica que el servicio de embarque y descarga de carga proyecto incluye: i) El servicio estándar a la carga fraccionada: estiba/desestiba, tracción, transferencia, manipuleo, tarja y transmisión electrónica, pesaje y otros vinculados, así como su almacenamiento; y, ii) el uso del equipamiento y personal adicional necesario para la movilización de la carga proyecto.
 - iv.- En el presente caso, se han visto perjudicados por el cobro duplicado ya que inicialmente recibieron la factura N° 003-0036392 por el servicio de descarga de carga fraccionada de 16 bultos con 164.771 toneladas del B/L N° SCL00135 (servicio estándar) y posteriormente, mediante factura N° 003-0037064, se le cobró de manera unitaria, 05 piezas con un volumen de 364.34 m3 por el servicio de descarga de carga proyecto, ocurriendo que en dicha factura, el cobro se realizó considerando que la carga tiene más de 50 m3 de volumen por unidad (servicio especial).
 - v.- Por las razones antes expuestas solicitó la devolución total del monto correspondiente al pago de la factura N° 003-0036392 por 16 bultos de 164.771 toneladas del B/L N° SCL00135, al haber sido indebidamente cobrados pues dicho monto fue cancelado oportunamente mediante el pago de la factura N° 003-0037064.
- 2.- Mediante resolución N° 1 del 21 de mayo de 2014, APM resolvió el reclamo presentado por RANSA declarándolo infundado argumentando lo siguiente:
- i.- Desde el 22 de abril del 2013, entró en vigencia el cobro del servicio denominado "Embarque/Descarga de Carga Proyecto", tarifa adicional al servicio estándar de carga fraccionada, cuya descripción se encuentra en el Reglamento de Tarifas de APM.
 - ii.- Con respecto a la factura N° 003-0036392, correspondiente al "Servicio de Descarga de Carga Fraccionada Porción Tierra", fue emitida luego de comprobarse que de las 164.770 toneladas (16 bultos) de mercadería manifestada por RANSA en la

Autorización de Descarga Directa Internacional N° 27565, 166.670 fueron controladas por sus balanzas.

- iii.- Dicha información se puede verificar en los 6 tickets emitidos por el área de balanza de APM al momento en que la carga fue retirada del terminal, lo que determinó que la facturación por el servicio de "Descarga de Carga Fraccionada" haya sido realizada, de conformidad con lo dispuesto en el Reglamento de Tarifas de APM.
- iv.- En cuanto a la factura N° 003-0037064 correspondiente al servicio de "Descarga de Carga Proyecto sin Grúa Móvil", fue emitida debido a que del total de la mercadería correspondiente a la autorización N° 27565, 5 piezas de 158.168 toneladas y 364.346 m³, fueron considerados como carga proyecto de acuerdo a las características y dimensiones de la mercadería.
- v.- En relación al servicio especial de Embarque/Descarga de Carga Proyecto, señaló que con fecha 31 de mayo de 2013, OSITRAN se pronunció al respecto mediante la Resolución de Consejo Directivo N° 011-2013-CD-OSITRAN, la cual se encuentra sustentada en la nota N° 014-13-GRE-OSITRAN que expresó lo siguiente:

"(...) El regulador fija la siguiente tarifa máxima para el servicio especial "embarque/descarga de carga proyecto":

**TARIFA PROPUESTA PARA EL SERVICIO ESPECIAL
"EMBARQUE/DESCARGA DE CARGA PROYECTO"**

<i>Servicio</i>	<i>Unidad de Cobro</i>	<i>Tarifa (Sin IGV)</i>
<i>Servicio especial "recargo" por embarque/descarga de carga proyecto con grúa móvil</i>	<i>Tonelada o metro cúbico</i>	<i>USD 13,59</i>
<i>Servicio especial "recargo" por embarque/descarga de carga proyecto sin grúa móvil</i>	<i>Tonelada o metro cúbico</i>	<i>USD 12,80</i>

Cabe resaltar que, la tarifa por el servicio especial de "embarque/descarga de carga proyecto", en principio debe ser una tarifa adicional que se pague a la "porción nave" de la tarifa estándar del servicio de carga fraccionada."

- vi.- De acuerdo a lo expuesto, queda claro que los servicios cobrados en las facturas N° 003-0036392 y 003-0037064 corresponden a distintos conceptos y han sido emitidos de acuerdo a las descripciones establecidas en el Reglamento de Tarifas y el Tarifario de APM.

- 3.- Con fecha 06 de junio de 2014, RANSA presentó su recurso de apelación contra la resolución N° 1, reiterando los argumentos de su escrito de reclamo y añadiendo lo siguiente:
- i.- Tal como lo señala la Resolución de Consejo Directivo N° 011-2013-CD-OSITRAN, mediante la cual se realiza la Fijación Tarifaria de tres servicios especiales a ser prestados por el Terminal Norte Multipropósito, el servicio de "embarque y descarga de carga proyecto" incluye: i) El "servicio estándar" a la carga fraccionada: estiba/desestiba, tracción, transferencia, manipuleo, tarja y transmisión electrónica, pesaje y otros vinculados, así como su almacenamiento; y, ii) El uso del equipamiento y personal adicional necesario para la movilización de la carga proyecto.
 - ii.- En el presente caso, se han visto perjudicados con un cobro doble, ya que el servicio estándar de descarga de carga fraccionada, incluye todos los servicios descritos en el Reglamento de Tarifas y Política Comercial de APM, que van desde el servicio de descarga/embarque, estiba/desestiba, servicio de manipuleo, pesaje, almacenamiento entre otros, habiendo sido cobrado inicialmente mediante la factura N° 003-0036392 emitida por el "Servicio de Descarga Sin Grúa Pórtico – Carga Fraccionada Porción Tierra (servicio estándar)" correspondiente a 16 bultos de 164.77 toneladas, y posteriormente, mediante factura N° 003-0037064, se realizó el cobro de 05 piezas de las 16 ya cobradas, cuyo peso era de 158.16 toneladas, por concepto de "Servicio de Descarga Carga de Proyecto Sin Grúa Móvil" (servicio especial).
 - iii.- Cabe señalar que el servicio especial regulado en el Reglamento de Tarifas y Política Comercial incluye todos los servicios descritos en el Reglamento de Operaciones que van desde el servicio de descarga/embarque (servicio estándar), estiba/desestiba, servicio de manipuleo, pesaje, almacenamiento entre otros.
 - iv.- En adición a ello, cabe señalar que el Reglamento de Tarifas y Política Comercial de APM, establece que la solicitud de cualquier servicio (estándar o especial) comprendido en el presente reglamento o Tarifario, será efectuada por el usuario o un representante autorizado que se encuentre inscrito en la base de datos de usuarios de APM, y que tal como lo señala el numeral 8 del Contrato de Concesión del Terminal Norte, "*...los servicios que presta APM Terminals son todos los servicios que la SOCIEDAD CONCESIONARIA, directamente o a través de terceros, presta en el Área de la Concesión a todo usuario que lo solicite. Incluye los Servicios Estándar y los Servicios Especiales...*"
 - v.- Asimismo indicó que para aplicar el servicio especial, APM solo verifica las dimensiones de la carga considerada como "carga proyecto" a través del packing list o el Conocimiento de Embarque³ que envía la línea para la planificación de las naves,

³ Bill of Lading (BL)

sin tomar en cuenta que para proceder a la descarga de la carga proyecto, deben de contar de manera previa con la solicitud del usuario; lo que implica que APM viene cobrando por dicho servicio especial sin que este haya sido expresamente solicitado por el usuario.

- vi.- Por todo lo expuesto, indicó que correspondía se proceda a devolver la parte de la factura N° 003-0036392 correspondiente al Servicio Estándar de Descarga Sin Grúa Pórtico – Carga Fraccionada Porción Tierra del B/L Hijo N° SCL00135 (B/L Madre N° SMLU3625541A) de la Nave Seaboard Chile, referidos a las 05 piezas de 16 bultos que fueron posteriormente cancelados por concepto de descarga de carga proyecto mediante el pago de la factura N° 003-0037064.
- 4.- El 16 de junio de 2014, APM elevó al Tribunal de Solución de Controversias (en adelante, el TSC), el expediente administrativo y la absolución del recurso de apelación reiterando los argumentos esgrimidos en la resolución N° 1 que declaró infundado el reclamo presentado, agregando lo siguiente:
- i.- Con fecha 22 de abril de 2013, entró en vigencia el servicio de “Embarque/Descarga de Carga Proyecto”, cuyas descripciones se encuentran señaladas en el Reglamento de Tarifas y Tarifario de APM, el mismo que textualmente señala lo siguiente:

“7.1.2.3 Servicios Especiales para Carga Fraccionada – En función a la Carga (Sección 2.3 del tarifario)

7.1.2.3.1 Carga especial (Numeral 2.3.1 del tarifario)

Aplican los siguientes servicios:

Desembarque/embarque de carga proyecto sin grúa móvil.- Servicio que consiste en abastecer de equipos y/o cuadrillas especiales para las operaciones de embarque/desembarque de carga proyecto (carga fraccionada con sobrepeso o sobredimensionado). En este caso no se proveerá de grúas móviles para el embarque o descarga. La carga de proyecto es aquella que por unidad cuenta con un peso mayor a las 35 toneladas o una dimensión mayor a los 50 m³. La tarifa por este servicio será facturado por la unidad de cobreo mayor, sea en tonelada o m³.”

- ii.- En el mismo sentido que el punto anterior, los incisos 2.3.1.1 y 2.3.1.2 del Tarifario de APM vigente a partir del 22 de abril señalan que el servicio de embarque/desembarque de Carga Proyecto resulta:

“Aplicable a toda carga que no pueda movilizarse por sus propios medios y que sea superior a las 35 toneladas de peso o los 50 m³ de volumen por unidad. Se aplicará como unidad de cobro la que resulte mayor entre el tonelaje o la dimensión en m³.

La tarifa será cobrada al consignatario de la carga a menos que el contrato de transporte marítimo indique lo contrario.”

- iii.- En este sentido, la tarifa especial del "Servicio de Embarque/Desembarque de Carga Proyecto sin Grúa Pórtico", servicio adicional al "Servicio Estándar de Descarga de Carga Fraccionada", se aplica en función a los recursos adicionales, de equipos y/o cuadrilla que APM debe proveer cuando realiza las operaciones de embarque y/o descarga de una determinada mercadería, que por su tamaño y dimensiones es considerada como *carga proyecto*.
- iv.- Siguiendo lo antes expuesto, la factura N° 003-0037064 correspondiente al "Servicio de Descarga de Carga Proyecto sin Grúa Móvil", fue emitida debido a que del total de la mercadería 16 bultos declarados por RANSA, cinco piezas de 158.168 toneladas y 364.346 m³ de volumen, fueron considerados como carga proyecto de acuerdo a sus dimensiones y características.
- 5.- Tal y como consta en el acta suscrita por el Secretario Técnico (e), la audiencia de conciliación se llevó a cabo el 14 de octubre de 2015, no pudiéndose arribar a un acuerdo debido a la inasistencia de la Entidad Prestadora. El 26 de octubre de 2015, se realizó la audiencia de vista con la asistencia de los representantes de la apelante, quienes realizaron el informe oral correspondiente, quedando la causa al voto.

II.- CUESTIONES EN DISCUSIÓN

- 6.- Son cuestiones en discusión:
- i.- Determinar la procedencia del recurso de apelación interpuesto por RANSA.
- ii.- Determinar, de ser el caso, si es procedente realizar el cobro por el servicio especial de descarga de carga proyecto, como un servicio adicional al servicio estándar.

III.- ANÁLISIS DE LAS CUESTIONES EN DISCUSIÓN

III.1.- EVALUACIÓN DE LA PROCEDENCIA DEL RECURSO DE APELACIÓN

- 7.- Del análisis del expediente administrativo, se puede establecer que la materia del presente procedimiento versa sobre el cuestionamiento por parte de RANSA, por el supuesto doble cobro realizado sobre la misma mercadería respecto de los servicios de "Descarga Sin Grúa Pórtico-Carga Fraccionada Porción Tierra" y "Descarga Carga Proyecto Sin Grúa Móvil"; situación que se encuentra prevista como supuesto de reclamo en el numeral 1.5.3.1 del Reglamento de Reclamos de APM² y en el literal a) del artículo

² Reglamento de Atención y Solución de Reclamos de APM. Aprobado por la Resolución N° 042-2011-CD-OSITRAN

¹ 1.5.3 Materia de Reclamos

33 del Reglamento de Atención de Reclamos y Solución de Controversias del OSITRAN³ (en adelante, el Reglamento de Reclamos de OSITRAN); por lo que, en concordancia con el artículo 10 de este último texto normativo⁴, el TSC es competente para conocer el recurso de apelación en cuestión.

- 8.- De conformidad con el artículo 3.1.2 del Reglamento de Reclamos de APM⁵, concordante con el artículo 59 del Reglamento de Atención de Reclamos y Solución de Controversias del OSITRAN (en adelante, el Reglamento de Reclamos de OSITRAN)⁶, el plazo que tiene el usuario para la interposición del recurso de apelación es de 15 días hábiles desde el día siguiente de recibida la notificación del acto administrativo que se pretende impugnar.

(...)

1.5.3.1 *La facturación y el cobro de los servicios que ofrece APM TERMINALS CALLAO S.A. derivados de la explotación de la INFRAESTRUCTURA, En estos casos, la prueba sobre la prestación efectiva del servicio corresponde a APM TERMINALS CALLAO S.A.*

1.5.3.3 *Daños o pérdidas en perjuicio de los USUARIOS, provocados por negligencia, incompetencia o dolo de los funcionarios y/o dependientes de APM TERMINALS CALLAO S.A., vinculados con los servicios proporcionados por la entidad, y que derivan de la explotación de la INFRAESTRUCTURA".*

³ Reglamento de Atención de Reclamos y Solución de Controversias, aprobado y modificado mediante las Resoluciones N° 019 y 034-2011-CD-OSITRAN

"Artículo 33.-

(...) Los reclamos que versen sobre:

g) *Las que tengan relación con defectos en la información proporcionada a los usuarios, respecto de las tarifas o condiciones del servicio; o información defectuosa".*

⁴ Reglamento de Atención de Reclamos y Solución de Controversias

"Artículo 10. - El Tribunal de Solución de Controversias

El Tribunal de Solución de Controversias, en virtud de un recurso de apelación, declara su admisión y revisa en segunda y última instancia los actos impugnables emitidos por las Entidades Prestadoras y por los Cuerpos Colegiados.

Asimismo es competente para resolver las quejas que se presenten durante los procedimientos de primera instancia. Su resolución pone fin a la instancia administrativa y puede constituir precedente de observancia obligatoria cuando la propia resolución así lo disponga expresamente conforme a ley".

⁵ Reglamento Reclamos de APM, aprobado por la Resolución N° 042-2011-CD-OSITRAN.

"3.1.2 Recurso de Apelación

Contra la resolución emitida por APM TERMINALS CALLAO S.A., procede la interposición de recurso de apelación.

El recurso de apelación deberá interponerse ante APM TERMINALS CALLAO S.A. dentro del plazo de quince (15) días de notificada la resolución.

Cualquiera de las partes en el procedimiento podrá interponer cuando la impugnación se sustente en una diferente interpretación de las pruebas producidas o cuando se trate de cuestiones de puro derecho, o se sustente en una nulidad; o en aquellos casos en que proceda el silencio administrativo negativo; o cuando teniendo una nueva prueba, no se opte por el recurso de reconsideración".

⁶ Aprobado y modificado mediante las Resoluciones N° 019 y 034-2011-CD-OSITRAN

"Artículo 59. Interposición y Admisibilidad del Recurso de Apelación

El plazo para la interposición del recurso es de quince (15) días contados a partir de la notificación del acto recurrido o de aplicado el silencio administrativo".

- 9.- Por su parte, el artículo 28 del Reglamento de Reclamos de OSITRAN dispone que los plazos se computan conforme a lo dispuesto en el artículo 133 de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General (en adelante LPAG), el cual dispone que el plazo expresado en días es contado a partir del día hábil siguiente de aquel en que se practique la notificación o la publicación del acto.
- 10.- En la misma línea, el numeral 1 del artículo 134 de la LPAG dispone que cuando el plazo es señalado por días, se entenderá por hábiles consecutivos, excluyendo del cómputo aquellos no laborables del servicio y los feriados no laborables de orden nacional o regional⁷. En virtud a lo expuesto, es posible concluir que el plazo que tiene el usuario para presentar su recurso de apelación se computa en días hábiles.
- 11.- Al respecto, de una revisión del expediente administrativo, se advierte lo siguiente:
- i.- La resolución N° 1 de APM materia de impugnación fue notificada a RANSA el 21 de mayo de 2014.
 - ii.- De acuerdo con las normas citadas, el plazo máximo para que RANSA interponga su recurso de apelación fue el 11 de junio de 2014.
 - iii.- RANSA presentó su recurso administrativo el 06 de junio de 2014, evidenciándose que lo interpuso en el plazo exigido normativamente.
- 12.- De otro lado, el recurso de apelación cumple con lo dispuesto en el artículo 209 de la LPAG⁸, al tratarse de cuestiones de puro derecho y diferente interpretación de las pruebas producidas respecto de la procedencia del cobro por un servicio prestado por APM.
- 13.- Verificándose que el recurso de apelación cumple con los requisitos de admisibilidad y procedencia exigidos por el marco normativo, corresponde analizar los argumentos de fondo que lo sustentan.

⁷ LPAG

"Artículo 134.- Transcurso del Plazo

134.1 Cuando el plazo es señalado por días, se entenderá por hábiles consecutivos, excluyendo del cómputo aquellos no laborables del servicio, y los feriados no laborables de orden nacional o regional.

(...)"

⁸ Ley N° 27444

"Artículo 209.- Recurso de apelación

El recurso de apelación se interpondrá cuando la impugnación se sustente en diferente interpretación de las pruebas producidas o cuando se trate de cuestiones de puro derecho, debiendo dirigirse a la misma autoridad que expidió el acto que se impugna para que eleve lo actuado al superior jerárquico".

III.2.- EVALUACIÓN DE LAS CUESTIONES DE FONDO DEL RECURSO DE APELACIÓN

- 14.- El artículo 35° del Texto Único Ordenado de las normas con rango de Ley, que regulan la entrega en concesión al sector privado de las obras públicas de infraestructura y de servicios públicos, aprobado por Decreto Supremo N° 059-96-PCM establece que: *"El concesionario percibirá como compensación por las obras y servicios que explote, la tarifa, precio, peaje, u otro sistema de recuperación de la inversión establecido, así como los beneficios adicionales expresamente convenidos en el contrato tales como concesiones para servicios turísticos, autoservicios, publicidad y otros. El contrato de concesión establecerá en su caso, los mecanismos que aseguren al concesionario la percepción de los ingresos por tarifas, precios, peajes u otros sistemas de recuperación de las inversiones, de acuerdo con la naturaleza de la concesión. El concesionario no podrá establecer exenciones en favor de usuario alguno."*
- 15.- De acuerdo con el Contrato de Concesión, APM presta dos clases de servicios portuarios: estándar y especial.
- 16.- Al respecto, el literal b) de la cláusula 8.19 del Contrato de Concesión establece que el servicio estándar a la carga comprende los servicios de descarga o embarque de cualquier tipo de carga, entre ellas, la fraccionada⁹.

⁹ Contrato de Concesión APM

"8.19 Servicios Estándar

Comprende los servicios de descarga y/o embarque de cualquier tipo de carga, así como la utilización de la Infraestructura y Equipamiento Portuario requerido del Terminal Norte Multipropósito.

En el caso de la carga fraccionada, el Servicio Estándar incluye:

- i) El servicio de descargue/embarque, incluyendo la estiba/desestiba utilizando la Infraestructura y Equipamiento necesario;
- ii) El servicio de tracción entre el costado de la Nave y el área de almacenaje, o viceversa en el embarque;
- iii) El servicio de manipuleo -en el área de almacenaje, patio y Nave- para la recepción de la carga de la Nave y carguío al medio de transporte que designe el Usuario, o viceversa en el embarque;
- iv) El servicio de verificación de la carga para la tarja, incluyendo la transmisión electrónica de la información;
- v) El servicio de pesaje, incluyendo la transmisión electrónica de la información; y
- vi) Otros servicios vinculados con regímenes aduaneros previstos en las Leyes y Disposiciones Aplicables, que deban prestarse únicamente en el Terminal por la Sociedad Concesionaria. No incluye, de ser el caso, los servicios relacionados con el movimiento de la carga para la realización del aforo o similares dentro del Terminal. La prestación de estos servicios en ningún caso afectará el cumplimiento de las obligaciones de carácter aduanero que correspondan a los diferentes operadores de comercio exterior, conforme a la normativa vigente.

Disposiciones Aplicables, que deban prestarse únicamente en el Terminal por la Sociedad Concesionaria. No incluye, de ser el caso, los servicios relacionados con el movimiento de la carga para la realización del aforo o similares dentro del Terminal. La prestación de estos servicios en ningún caso afectará el cumplimiento de las obligaciones de carácter aduanero que correspondan a los diferentes operadores de comercio exterior, conforme a la normativa vigente.

17.- Adicionalmente, la cláusula 8.20 del Contrato de Concesión establece lo siguiente:

"8.20. SERVICIOS ESPECIALES

Sin perjuicio de los Servicios Estándar antes mencionados, la SOCIEDAD CONCESIONARIA está facultada a prestar adicionalmente los Servicios Especiales a todos los Usuarios que los soliciten."

18.- Ahora bien, el Reglamento General de Tarifas de OSITRAN, aprobado por Resolución de Consejo Directivo N° 043-2004-CD-OSITRAN (RETA), define a la tarifa como "(...) la contraprestación monetaria que se paga por la prestación de los servicios derivados de la explotación de infraestructura de Transporte de Uso Público. Su denominación puede ser también tasa, peaje u otro equivalente, siempre que responda a dicha naturaleza."

19.- Asimismo, el artículo 10° del Reglamento General de Tarifas de OSITRAN (RETA), establece que la prestación de servicios derivados de la explotación de infraestructura estará sujeta a los siguientes regímenes tarifarios:

"Artículo 10.- Regímenes tarifarios

La prestación de servicios derivados de la explotación de la Infraestructura de Transporte de Uso Público podrá estar sujeta a los siguientes regímenes tarifarios:

1. Régimen tarifario supervisado.- Régimen tarifario bajo el cual las Entidades Prestadoras pueden establecer y modificar libremente las tarifas de los servicios que presten en condiciones de competencia en los mercados respectivos.

Este régimen tarifario es aplicable de manera general a la prestación de servicios derivados de la explotación de la Infraestructura de Transporte de Uso Público, sin perjuicio de la aplicación del régimen tarifario regulado, de la normativa legal y contractual vigente y de las facultades de supervisión que le corresponden a OSITRAN.

2. Régimen tarifario regulado.- Régimen tarifario bajo el cual las Entidades Prestadoras pueden establecer y modificar libremente las Tarifas de los servicios derivados de la explotación de la Infraestructura de Transporte de Uso Público, sin exceder las Tarifas Máximas que hayan sido fijadas en sus respectivos contratos de Concesión o en las resoluciones tarifarias emitidas por OSITRAN, conforme a lo establecido en el presente Reglamento.

Este régimen es aplicable de manera exclusiva a la prestación de servicios derivados de la explotación de la Infraestructura de Transporte de Uso Público por parte de las Entidades Prestadoras, en los casos en que dicha prestación no se realice en condiciones de competencia en el mercado. Dicho régimen es aplicable, sin perjuicio de la aplicación de la normativa legal y contractual vigente y de las facultades de supervisión que le corresponden a OSITRAN."

20.- En el presente caso, tenemos que a través de resolución N° 011-2013-CD-OSITRAN del 25 de marzo de 2013, el Consejo Directivo de OSITRAN aprobó, entre otros, la fijación tarifaria del Servicio Especial denominado "Embarque/Descarga de Carga Proyecto", a ser

prestados en el Terminal Norte Multipropósito del Callao”, disponiendo la aplicación de las siguientes tarifas:

"SE RESUELVE:

Artículo 1°.- Determinar las Tarifas Máximas de 03 Servicios Especiales, prestados en el Terminal Norte Multipropósito del Terminal Portuario del Callao: (i) servicio de re-estiba de carga rodante, en sus dos modalidades (vía nave y vía muelle); (ii) servicio de re-estiba de carga fraccionada, en sus dos modalidades (vía nave y vía muelle); y, (iii) servicio de embarque/descarga de carga proyecto, conforme al siguiente detalle:

TARIFAS FIJADAS PARA LOS 3 SERVICIOS ESPECIALES

Servicio	Estructura tarifaria	Unidad de cobro	Nivel tarifario
Re-estiba carga rodante			
Vía nave	A la nave	t	USD 1,93
Vía muelle	A la nave	t	USD 5,13
Re-estiba carga fraccionada			
Vía nave	A la nave	t	USD 3,18
Vía muelle	A la nave	t	USD 4,08
Servicio especial por embarque / descarga de carga de proyecto			
Con grúa móvil		t o m ³	USD 13,53
Sin grúa móvil		t o m ³	USD 12,80

- 21.- Se debe precisar que la mercadería (bultos) calificada como *carga proyecto* a diferencia de la mercadería (bultos) calificada como *carga fraccionada*, se caracteriza por tener grandes dimensiones y/o pesos, lo cual implica un tratamiento especial a través de la utilización de un mayor número de estibadores y equipamiento complementario.
- 22.- En cuanto a las dimensiones y/o pesos que debe tener una mercadería para ser calificada como como carga proyecto, de acuerdo a la referida Resolución de Consejo Directivo N° 011-2013-CD-OSITRAN, a través de la cual se fijó la tarifa por dicho servicio especial, se estipuló que se considerará como carga proyecto, aquella que supere las 35 toneladas de peso o sus dimensiones sean superiores a 50 m³ caso contrario, será atendida como carga fraccionada.
- 23.- Asimismo, en la Resolución de Consejo Directivo N° 011-2013-TSC-OSITRAN, a través de la cual se fijó la tarifa del servicio especial, se estableció que el equipamiento y personal adicional para atender la carga de proyecto son utilizados únicamente en las actividades de estiba/desestiba, esto es, que los costos adicionales por dicho servicio especial, únicamente afectarán a la tarifa en la "porción nave".

"EXPOSICIÓN DE MOTIVOS

(i) Estructura tarifaria

29. Para determinar la estructura tarifaria de la tarifa a la carga de proyecto hay que determinar qué parte del incremento de los costos corresponde a la "porción nave" y a la "porción tierra".
30. APMT precisa en su propuesta tarifaria, que el equipamiento y personal adicional para atender la carga de proyecto son utilizados únicamente en las actividades de estiba/desestiba. Según lo manifestado por APMT en su propuesta tarifaria, para la atención a la carga de proyecto no se incurre en otros costos adicionales.
31. En ese sentido, teniendo en cuenta lo antes mencionado, el costo correspondiente al equipamiento y personal adicional requerido para la movilización de la carga de proyecto (cálculo que es materia del presente procedimiento) correspondería a la "porción nave" de la tarifa."
- 24.- Es así que en virtud de la referida resolución, con fecha 22 de abril de 2013, entró en vigencia el cobro por el servicio especial denominado "Embarque/Descarga de Carga Proyecto", el cual de conformidad con el tarifario de APM versión 2.3, constituye una tarifa adicional al "Servicio Estándar de Descarga de Carga Fraccionada", cuya descripción se encuentra en el Reglamento de Tarifas de APM. Al respecto, el numeral N° 7.1.2.3.1, lo describe de la siguiente forma:
- "7.1.2.3.1 Carga especial (numeral 2.3.1 del tarifario)**
- Aplican los siguientes servicios:
- Servicio que consiste en abastecer de equipos y/o cuadrillas especiales para las operaciones de embarque/desembarque de carga proyecto (carga fraccionada con sobrepeso o sobredimensionado). En este caso no se proveerá de grúas móviles para el embarque o descarga. La carga de proyecto es aquella que por unidad cuenta con un peso mayor a las 35 toneladas o una dimensión mayor a los 50 m³.
- La tarifa por este servicio será facturado por la unidad de cobro mayor, sea en tonelada o m³"
- 25.- Asimismo, los incisos 2.3.1.1 y 2.3.1.2 del tarifario de APM; señalan lo siguiente:
- "Aplicable a toda la carga que no pueda movilizarse por sus propios medios y que sea superior a las 35 toneladas de peso o los 50 m³ de volumen por unidad. Se aplicará como unidad de cobro la que resulte mayor entre el tonelaje o la dimensión en m³.
- La tarifa será cobrada al consignatario de la carga a menos que el contrato de transporte marítimo indique lo contrario."
- 26.- En tal sentido, se observa que la tarifa especial de "Embarque/Descarga de Carga Proyecto" aplica en función a los recursos adicionales de equipos y/o cuadrilla, que APM debe

proveer cuando realiza las operaciones de embarque y/o descarga de una determinada mercadería que por su peso y/o dimensiones, es calificada como *carga proyecto*.

- 27.- En el presente caso, APM realizó la facturación de 16 bultos de 166.670 toneladas a RANSA de acuerdo al siguiente detalle:

Factura N°	Concepto	N° Bultos	Peso en toneladas	Dimensiones en m3
003-0036392	Embarque Sin Grúa Pórtico- Carga Fraccionada Porción Tierra	11	6.6	no precisa
		5	158.17	364.346
003-0037064	Embarque Carga Proyecto Sin Grúa Móvil	5	158.17	364.346

- 28.- Asimismo, debe precisarse que en el caso en cuestión, la apelante no reclama el cobro realizado por APM correspondiente al servicio especial denominado "Descarga de Carga Proyecto Sin Grúa Móvil"; sino que su reclamo radica en que, a criterio de RANSA, APM estaría realizando un doble cobro en la medida que por los 5 bultos de 158.17 toneladas y 364.346 m3 de volumen, ha facturado el servicio estándar denominado "Descarga sin Grúa Pórtico de Carga Fraccionada" (el cual fuera facturado a los 16 bultos declarados por la apelante) y, de manera adicional a ello, el servicio especial denominado "Descarga de Carga Proyecto Sin Grúa Móvil".
- 29.- RANSA agregó que la tarifa por el servicio especial denominado "Embarque/Descarga de Carga Proyecto", aprobado a través de resolución del Consejo Directivo N° 011-2013-CD-OSITRAN, incluye la tarifa por el servicio estándar de "Descarga sin Grúa Pórtico de Carga Fraccionada", razón por la cual, considera que APM debe devolver el monto pagado por el mencionado servicio estándar correspondiente a las 158.17 toneladas por las cuales se pagó el servicio especial de "Descarga de Carga Proyecto".
- 30.- Dicho de otro modo, RANSA sostiene que si el peso total de la mercadería constituida por 16 bultos, era de 166.770 toneladas, y 158.17 toneladas de ese total correspondían a 5 bultos con un volumen de 364.346 m3, entonces, si bien correspondía que sobre esos bultos de 158.17 toneladas, se pagara el servicio especial de "Descarga de Carga Proyecto", entonces correspondía también que por el servicio estándar de "Descarga de Carga Fraccionada", únicamente se pagara el equivalente a las 6.6 toneladas restantes, repartidas en los otros bultos, pues de entenderse lo contrario, estaría pagando 2 veces por los mismos bultos de 158.17 toneladas y 364.346 m3 (el servicio estándar de "Descarga de Carga Fraccionada").

- 31.- Sobre el particular, cabe indicar que en la exposición de motivos de la Resolución de Consejo Directivo N° 011-2013-CD-OSITRAN, se establece literalmente lo siguiente:

"El servicio de embarque/descarga de carga proyecto incluye:

- ✓ *El servicio estándar a la carga para carga fraccionada: estiba/desestiba, tracción o transferencia, manipuleo, tarja y su transmisión electrónica, pesaje y otros vinculados con regímenes aduaneros previstos en las Leyes y Disposiciones Aplicables (cláusula 8.19), así como su almacenamiento.*
- ✓ *El uso del equipamiento y personal adicional necesario para la movilización de la carga de proyecto (cadenas, estrobos, grilletes y spreader, entre otros)."*

- 32.- Asimismo, en la exposición de motivos de la referida resolución se establece lo siguiente:

"El servicio de embarque/descarga de carga proyecto es prestado a aquella carga fraccionada que se caracteriza por tener grandes volúmenes o dimensiones. Incluye el servicio estándar para carga fraccionada, así como la utilización de equipamiento y personal adicional que permita la movilización de este tipo de carga sobredimensionada."

- 33.- Por su parte, el Informe de la Gerencia de Regulación y Estudios Económicos N° 018-14-GRE-OSITRAN, estableció lo siguiente:

"(...)

5. De acuerdo a lo señalado en el Informe de Fijación de Tarifa Máxima por la Prestación del Servicio Especial de Embarque/descarga de carga proyecto en el Terminal Norte Multipropósito del Terminal Portuario del Callao – Versión 2.0 (en adelante, el Informe GRE), el servicio especial incluye el servicio estándar para carga fraccionada, así como la utilización de equipamiento (cadenas, estrobos, grilletes, spreader, entre otros) y personal adicional que permita la movilización de este tipo de carga sobredimensionada.

6. En el Informe GRE se menciona también que APMT precisó en su propuesta tarifaria que los únicos costos adicionales en los que se incurre para la atención de carga proyecto son equipamiento y personal adicional, los cuales son utilizados únicamente en las actividades de estiba/desestiba. En tal sentido, los costos adicionales que se atribuyen al servicio especial corresponden a la "porción nave" de la tarifa.

"(...)

10. Considerado todo lo anterior, la tarifa estimada es una tarifa adicional a la porción nave de la tarifa del servicio estándar a la carga fraccionada, la cual podrá ser cobrada a la nave o al usuario, según los términos de contratación acordados por las partes en el contrato de transporte marítimo."

- 34.- De los párrafos reseñados, se aprecia que estos no hacen referencia a que por el hecho de pagar por 5 bultos cuyas dimensiones eran superiores a los 50 m³ el servicio especial de

"Descarga de Carga Proyecto", no corresponda realizar el pago del servicio estándar de "Descarga de Carga Fraccionada" por los mismos bultos, conforme a la tesis defendida por RANSA.

- 35.- Por el contrario, de la exposición de motivos de la Resolución de Consejo Directivo N° 011-2013-CD-OSITRAN, se verifica que la misma distingue el servicio de "Embarque/Descarga de Carga Proyecto", que incluye el uso de equipamiento y personal adicional necesario para la movilización de la carga proyecto (cadenas, estrobos, grilletes y spreader, entre otros); del servicio estándar, siendo tales servicios prestaciones distintas.
- 36.- En efecto, se indica de manera expresa que el "Servicio de Embarque/Descarga de Carga Proyecto" es prestado para atender la carga fraccionada caracterizada por tener grandes volúmenes o dimensiones, e incluye equipamiento y personal adicional que permita la movilización de ese tipo de carga sobredimensionada; de lo que se verifica que la "Descarga de Carga Proyecto" constituye un servicio adicional al Servicio Estándar "Descarga de Carga Fraccionada".
- 37.- En ese sentido, aplicando el criterio señalado al presente caso, correspondía que RANSA pagara por los 5 bultos de 158.17 toneladas y con un volumen de 364.346 m³, tanto la factura correspondiente al cobro por el servicio estándar de descarga de carga fraccionada, como la factura correspondiente al cobro por el servicio de carga proyecto, por el uso de equipamiento y personal adicional dado a las grandes dimensiones de los referidos bultos.
- 38.- Siendo así, los cobros realizados por APM a RANSA en el presente caso, no resultan indebidos, por lo que corresponde confirmar la resolución recurrida.

En virtud de los considerandos precedentes, y de acuerdo con lo establecido en el artículo 6o del Reglamento de Atención de Reclamos y Solución de Controversias del OSITRAN;

SE RESUELVE:

PRIMERO.- CONFIRMAR la Resolución N° 1 emitida en el Expediente N° APMTC/CL/408-2014, que declaró infundado el reclamo presentado por RANSA COMERCIAL S.A. contra APM TERMINALS CALLAO S.A., respecto de la factura N° 003-0036392, emitida por el servicio de Descarga Sin Grúa Pórtico Carga Fraccionada – Porción Tierra; quedando agotada la vía administrativa.

SEGUNDO.- NOTIFICAR a la empresa RANSA COMERCIAL S.A. y a APM TERMINALS CALLAO S.A. la presente resolución.



PERÚ

Presidencia
del Consejo de Ministros

OSITRAN

Organismo Supervisor de la
Inversión en Infraestructura de
Transporte de Uso Público

TRIBUNAL DE SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS Y ATENCIÓN DE RECLAMOS

EXPEDIENTE N° 140-2014-TSC-OSITRAN

RESOLUCIÓN FINAL N° 1

TERCERO.- DISPONER la publicación de la presente resolución en la página web institucional:
www.ositran.gob.pe.

Con la intervención de los señores vocales Ana María Granda Becerra, Rodolfo Castellanos Salazar y Roxana María Irma Barrantes Cáceres.

ANA MARÍA GRANDA BECERRA

Vicepresidenta

**TRIBUNAL DE SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS Y ATENCIÓN DE RECLAMOS
OSITRAN**