

La Paz, 8 de diciembre de 2009

TRÁMITE: Recurso de Revocatoria interpuesto por Manuel Elías Cabero Herbas contra la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5894, de 17 de agosto de 2009, emitida por la empresa Electricidad de La Paz S.A. (ELECTROPAZ S.A.)

SÍNTESIS RESOLUTIVA: Rechazar el Recurso de Revocatoria interpuesto por Manuel Elías Cabero Herbas contra la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5894, de 17 de agosto de 2009, de conformidad a lo establecido en el inciso c) parágrafo II del Artículo 89, del RLPA-SIRESE y por tanto, confirmar en todas sus partes el acto impugnado.

VISTOS:

El Recurso de Revocatoria presentado el 31 de agosto de 2009, por el Sr. Manuel Elías Cabero Herbas (en adelante recurrente) contra la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5894, de 17 de agosto de 2009, emitida por la empresa Electricidad de La Paz S.A. (en adelante ELECTROPAZ); el Informe DAC N° 423/2009, de 7 de diciembre de 2009, los antecedentes del proceso y todo lo que convino ver, tener presente y:

CONSIDERANDO: (Antecedentes)

Que, ELECTROPAZ mediante Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5894, de 17 de agosto de 2009, que declara probada la comisión de la infracción tipificada como: *"Efectuar cualquier acto que altere o impida el funcionamiento normal de los instrumentos de medición"*, verificada en el servicio N° 65239-1, instalado en el inmueble ubicado en la calle Rivero, N° 720 de la zona Alto San Pedro de la ciudad de El Alto, estableciendo por concepto de sanción Bs. 1.791.00 (Un Mil Setecientos Noventa y Un 00/100 Bolivianos) y fijando un monto de Bs. 732.92 (Setecientos Treinta y Dos 92/100 Bolivianos), por energía no facturada por el periodo de 6 meses.

Que, el recurrente mediante nota presentada bajo Registro N° 2526, de 31 de agosto de 2009, interpuso Recurso de Revocatoria contra la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5894, de 17 de agosto de 2009; la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE) mediante decreto N° 603, de 2 de septiembre de 2009, con carácter previo a considerar el Recurso presentado, solicitó a ELECTROPAZ remitir el expediente relativo a la Resolución recurrida de conformidad al Artículo 28 del RLPA-SIRESE, requerimiento cumplido mediante nota EPZ-3545, recepcionada el 14 de septiembre de 2009.

Que, mediante decreto N° 705, de 16 de septiembre de 2009, se tuvo por apersonado al recurrente, por señalado el domicilio procesal al amparo del Artículo 26 del RLPA-SIRESE, se dispuso la suspensión de la ejecución del acto recurrido de conformidad al parágrafo II del Artículo 59 de la Ley N° 2341 de Procedimiento Administrativo, de 23 de abril de 2002 (LPA) y se instruyó a la Dirección de Atención al Consumidor de la AE, informar respecto a lo principal.

Que, mediante Auto N° 138, de 5 de octubre de 2009, al amparo de lo dispuesto en el Artículo 89, del RLPA-SIRESE, se dispuso la apertura de un periodo probatorio en el que se solicitó documentación a ELECTROPAZ; la empresa distribuidora mediante nota EPZ-4104, recepcionada el 23 de octubre de 2009, remitió la documentación solicitada por la AE.

CONSIDERANDO: (Fundamentación legal del proceso)

Que, el Artículo 64 de la Ley N° 2341 de Procedimiento Administrativo, de 23 de abril de 2002 (LPA), señala que el Recurso de Revocatoria deberá ser interpuesto por el interesado ante la autoridad administrativa que pronunció la Resolución impugnada, dentro del plazo de diez (10) días siguientes a la notificación.

Que, en este ámbito el Artículo 86 del Decreto Supremo N° 27172, de 15 de septiembre de 2002, Reglamento de la Ley de Procedimiento Administrativo para el Sistema de Regulación Sectorial – SIRESE (RLPA-SIRESE), establece que los recurrentes legitimados presentarán sus Recursos por escrito ante el Superintendente Sectorial, que emitió la resolución impugnada individualizando el acto objeto de impugnación e indicando el derecho subjetivo o interés legítimo que invocan, dentro del plazo y con las formalidades establecidas en la Ley de Procedimiento Administrativo.

Que, de esta manera el Artículo 88 del RLPA-SIRESE, indica que las sanciones impuestas por los titulares de concesiones a usuarios se sujetarán al procedimiento de investigación a denuncia o de oficio establecido en dicho reglamento y podrán ser objeto de impugnación mediante el Recurso de Revocatoria ante el Superintendente Sectorial competente y el Recurso Jerárquico ante el Superintendente General.

Que, al efecto el párrafo I, del Artículo 89 de RLPA-SIRESE, señala que el Superintendente Sectorial cuyas competencias han sido asumidas por el Director Ejecutivo de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad AE, resolverá el Recurso de Revocatoria en un plazo de treinta (30) días, prorrogables por otros treinta (30) días en caso de apertura de un término de prueba.

CONSIDERANDO: (Argumento presentado por el recurrente)

Que, el recurrente en su Recurso, manifestó la imposibilidad de sostener una demanda para demostrar su inocencia, solicitando un plazo de 24 meses para cancelar los montos por concepto de sanción y recuperación de energía establecidos en la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5894, de 17 de agosto de 2009.

CONSIDERANDO: (Análisis)

Que, la Dirección de Atención al Consumidor de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE), procedió al análisis del argumento presentado por el recurrente, emitiendo el Informe DAC N° 423/2009, de 7 de diciembre de 2009, el que establece lo siguiente:

De acuerdo al argumento presentado por el recurrente, la AE de en virtud a la normativa vigente del sector eléctrico no tiene atribuciones y competencias para otorgar planes de pagos para el cobro por recuperación de energía por consumo no registrado, importe que debe ser cancelado a ELECTROPAZ, cuya solicitud de referencia deberá ser dirigida a la empresa distribuidora.

El importe por concepto de sanciones, de acuerdo a lo dispuesto en el Artículo 58, de la Ley N° 1604, de Electricidad, de 21 de diciembre de 1994, tiene por objeto el financiamiento de proyectos de electrificación en el área rural; sin embargo, el recurrente en calidad de consumidor del servicio N° 65239-1, puede apersonarse ante la Dirección Legal de la AE para solicitar un plan de facilidades de pago para cancelar la multa establecida en la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5894, de 17 de agosto de 2009, en caso de no hacerse efectiva la cancelación correspondiente, la AE al amparo de la Ley de Electricidad y su reglamentación iniciará el proceso judicial de ejecución forzada de sus bienes.

1. Respecto al monto establecido por concepto de sanción.

Considerando que para el cálculo de la sanción, se debe utilizar el consumo promedio mensual registrado en el medidor N° 582675, correspondiente al periodo 25 de junio de 2009 al 4 de septiembre de 2009, resultando 274.20 kWh/mes, por ser el periodo con registros más confiables y cercano al periodo de infracción.

El Artículo 25 del Decreto Supremo N° 24775, de 31 de julio de 1997, Modificaciones al ROME, RCLLP, RUBDPCS, RPT, RDC y RIS de la Ley de Electricidad, clasifica al consumidor en la Categoría B (consumidores con consumos menores a 2000 kWh) y tipifica la acción como: *"Efectuar cualquier acto que altere o impida el funcionamiento normal de los instrumentos de medición"*, penalizada con el equivalente a 3000 kWh; en este sentido ELECTROPAZ, clasificó al recurrente dentro de la categoría B de manera correcta.

El Artículo 57 de la LDE, establece que: *"Las sanciones impuestas por el Titular serán sobre la cantidad de energía establecida (KWh) multiplicada por la tarifa promedio del lugar que corresponde al último trimestre anterior a la infracción..."*; en el presente caso considerando los periodos de facturación del servicio de suministro de energía eléctrica del recurrente y que la infracción fue detectada el 25 de junio de 2009, la tarifa promedio corresponde al periodo de marzo de 2009 a mayo de 2009.

De acuerdo a las estadísticas presentadas en la base de datos de la AE, la tarifa promedio a utilizar es de 0.597 (Bs./kWh); por tanto el importe de la sanción es de 3000 (kWh) * 0.597 (Bs./kWh) = Bs. 1.791.00 (Un Mil Setecientos Noventa y Un 00/100 Bolivianos), monto establecido correctamente en la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5894, de 17 de agosto de 2009.

2. Respecto al monto establecido por concepto de recuperación de energía.

En la planilla de cálculo de energía no registrada ELECTROPAZ estableció 1.786.67 kWh como energía total estimada en el periodo de infracción de seis (6) meses y veinte (20) días; la energía total registrada en el mismo periodo fue de 559 kWh; la energía estimada que obtuvo la distribuidora fue con un consumo estimado mensual de 268 kWh que de acuerdo a la "Planilla de Cálculo de la Recuperación de Energía No Facturada" se obtuvo mediante el método "Historial de Consumos", resultando como energía total no facturada 1.227.67 kWh.

El párrafo II del Artículo 23 del Decreto Supremo N° 26302, de 1° de septiembre de 2001, Reglamento de Servicio Público de Suministro de Electricidad (RSPSE), establece que: *"El distribuidor tiene la obligación de efectuar el mantenimiento de Acometidas y Medidores de Baja Tensión de propiedad del Consumidor Regulado y éste de cambiarlos cuando sea*

necesario, con intervención del Distribuidor"; en consecuencia, el estado del medidor N° 239485, no permite utilizar un error porcentual promedio para realizar el cálculo de la energía no registrada, hecho que fue verificado el 20 de octubre de 2009, según el formulario de contraste de medidor en laboratorio N° 1706.

El párrafo IV del Artículo 24 del RSPSE, señala que: *"En todos los casos en los que se verifique que el funcionamiento del Medidor no cumple con los valores admitidos, el Distribuidor cobrará o reembolsará al Consumidor Regulado el importe facturado en defecto o exceso en los últimos seis (6) meses, tomando en cuenta el porcentaje de adelanto o de atraso que surja del contraste o recontraste del Medidor y la tarifa vigente en oportunidad de la verificación".*

Considerando que la recuperación de energía se debe calcular, ajustando la energía registrada en el periodo de seis (6) meses anteriores al retiro del medidor del servicio N° 65239-1, es decir, de enero de 2009 a junio de 2009, resultando 1.361.20 kWh como energía total no facturada en el periodo de infracción.

De acuerdo a la tarifa promedio de 0.597 Bs./kWh, obtenida de la base de datos de la AE, el importe calculado para la energía no facturada asciende a $1.361.20 \text{ (kWh)} \times 0.597 \text{ Bs./kWh} = \text{Bs. } 812.64$ (Ochocientos Doce 64/100 Bolivianos), importe que es superior al determinado por ELECTROPAZ.

De conformidad al Artículo 63 párrafo II de la Ley N° 2341 de Procedimiento Administrativo de 23 de abril de 2002 (LPA), que establece que: *"La resolución se referirá siempre a las pretensiones formuladas por el recurrente, sin que en ningún momento pueda agravarse su situación inicial como consecuencia exclusiva de su propio recurso"*; en consecuencia, la empresa distribuidora deberá mantener su tarifa promedio para el cálculo de importe por recuperación de energía no facturada para no agravar la situación del recurrente; por tanto corresponde confirmar el monto de sanción establecido por ELECTROPAZ en la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5894, de 17 de agosto de 2009.

CONSIDERANDO: (Conclusiones)

Que, por todo lo expuesto, corresponde rechazar el Recurso de Revocatoria interpuesto por Manuel Elías Cabero Herbas y confirmar en todas sus partes la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5894, de 17 de agosto de 2009, emitida por la Empresa de Electricidad de La Paz S.A. (ELECTROPAZ), de conformidad a lo establecido en el inciso c) párrafo II del Artículo 89, del RLPA-SIRESE.

CONSIDERANDO: (Competencias y Atribuciones de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad)

Que, el Artículo 138 del Decreto Supremo N° 29894, de 7 de febrero de 2009, dispuso entre otros, la extinción de las Superintendencias Sectoriales, en el plazo de sesenta (60) días y estableció que las competencias y atribuciones de la misma sean asumidas por los Ministerios correspondientes o por una nueva entidad a crearse por norma expresa. En tal sentido, se aprobó el Decreto Supremo N° 0071, de 9 de abril de 2009, que en su Artículo 3 determina la creación de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad - AE,

La Paz, 8 de diciembre de 2009

estableciendo que las atribuciones, competencias, derechos y obligaciones de las ex Superintendencias Sectoriales serán asumidas por las Autoridades de Fiscalización y Control Social en lo que no contravenga a lo dispuesto por la Constitución Política del Estado.

Que, la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad, tiene plena competencia para tramitar y resolver los Recursos de Revocatoria contra sanciones dispuestas por empresas distribuidoras, ya que las disposiciones aplicables no contravienen lo dispuesto por la Constitución Política del Estado.

Que, mediante Resolución AE N° 009/2009, de 17 de junio de 2009, el Director Ejecutivo de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad, delegó la sustanciación del procedimiento de revocatoria previsto en el Artículo 88 del RLPA-SIRESE, al Ing. Limbert Carvajal Quispe, Director de Atención al Consumidor de la AE, desde su inicio hasta la emisión de la Resolución Administrativa que lo resuelva.

POR TANTO:

El Director de Atención al Consumidor de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad, en cumplimiento de la Resolución AE N° 009/2009, de 17 de junio de 2009 y demás disposiciones legales vigentes.

RESUELVE:

ÚNICO.- Rechazar el Recurso de Revocatoria interpuesto por Manuel Elías Cabero Herbas contra la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5894, de 17 de agosto de 2009, emitida por la empresa Electricidad de La Paz S.A. (ELECTROPAZ), de conformidad a lo establecido en el inciso c) parágrafo II del Artículo 89, del Decreto Supremo N° 27172, de 15 de septiembre de 2003, Reglamento de la Ley de Procedimiento Administrativo para el Sistema de Regulación Sectorial – SIRESE (RLPA-SIRESE) y por tanto, confirmar en todas sus partes el acto impugnado.

Regístrese, comuníquese y archívese.


Limbert Carvajal Quispe
DIRECTOR DE ATENCION AL CONSUMIDOR

Es conforme:


Luis Adolfo Ormachea M.
DIRECTOR LEGAL a.i.

S.N.Q.