

TRÁMITE: Recurso de Revocatoria interpuesto por Lucia Barrios de Apaza contra la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5911, de 25 de agosto de 2009, emitida por la empresa Electricidad de La Paz S.A. (ELECTROPAZ S.A.)

SÍNTESIS RESOLUTIVA: Revocar parcialmente la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5911, de 25 de agosto de 2009, de conformidad a lo establecido en el inciso b) parágrafo II del Artículo 89, del RLPA-SIRESE, por error en el cálculo del monto de la sanción y recuperación de energía no facturada.

VISTOS:

El Recurso de Revocatoria presentado el 28 de agosto de 2009, por la Sra. Lucia Barrios de Apaza (en adelante recurrente), contra la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5911, de 25 de agosto de 2009, emitida por la empresa Electricidad de La Paz S.A. (en adelante ELECTROPAZ); el Informe DAC N° 294/2009, de 20 de octubre 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-5911, de 25 de agosto de 2009, declaró probada la comisión de la infracción tipificada como: *"Consumir electricidad en forma clandestina, que no esté autorizada por su contrato"*, verificada en el servicio N° 293568-1 instalado en el inmueble ubicado en la calle Pando, N° 2055 de la zona Urbanización Pedro Domingo Murillo de la ciudad de El Alto, estableciendo por concepto de sanción Bs. 2.990.00 (Dos Mil Novecientos Noventa 00/100 Bolivianos) y fijando un monto de Bs. 1.766.13 (Un Mil Setecientos Sesenta y Seis 13/100 Bolivianos), por energía no facturada por el periodo de 16 meses.

Que, la recurrente mediante memorial presentado bajo Registro N° 2628, de 3 de septiembre de 2009, interpuso Recurso de Revocatoria contra la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5911, de 25 de agosto de 2009; la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE), mediante decreto N° 615, de 4 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 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), requerimiento cumplido mediante nota EPZ-3641, recepcionada el 18 de septiembre de 2009.

Que, mediante decreto N° 730, de 21 de septiembre de 2009, se tuvo por apersonada a la recurrente, por señalado el domicilio procesal, 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.

**RESOLUCIÓN AE N° 311/2009
TRÁMITE N° 143**

La Paz, 14 de diciembre de 2009

Que, mediante Auto N° 114, de 28 de septiembre de 2009, de conformidad a lo dispuesto en el Artículo 89, del RLPA-SIRESE, se dispuso la apertura de un periodo probatorio en el que la AE, solicitó documentación a ELECTROPAZ; la empresa distribuidora mediante nota EPZ-3959, recepcionada el 14 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 2003, 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 del 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: (Argumentos presentados por la recurrente)

Que, la recurrente en su Recurso, planteó los siguientes argumentos:

1. Manifiesta que en la notificación de 20 de julio de 2009, correspondiente al Formulario de Cargos se establece que su persona habría consumido electricidad en forma clandestina, es decir por conexiones en directo y/o invertidas en entradas del medidor, lo cual es falso.
2. Señala que en la inspección realizada el 6 de julio de 2009, no se efectuó pruebas al medidor y ni se verificó si existía una conexión clandestina, simplemente vieron un cable colgando del poste, por lo que la acusan sin haber comprobado de manera fehaciente el uso clandestino de electricidad.

3. Indica que la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5911, de 25 de agosto de 2009, le causa agravios porque se le impone cargas por el periodo de 16 meses por el monto de Bs. 1.766.13 y una sanción de Bs. 2.999.00, por algo que no ha cometido y menos se ha comprobado.

CONSIDERANDO: (Análisis)

Que, la Dirección de Atención al Consumidor de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE), procedió al análisis de los argumentos presentados por la recurrente, emitiendo el Informe DAC N° 294/2009, de 20 de octubre de 2009, el que establece lo siguiente:

4. Respecto al argumento descrito en el numeral 1 y 2.

El Artículo 57 de la Ley N° 1604 de Electricidad, de 21 de diciembre de 1994 (LDE), señala que: *"Sin perjuicio de las sanciones penales previstas por el Código Penal y el derecho del Titular de recuperar cualquier consumo arbitrario, no medido o clandestino, el Titular sancionará las infracciones de los consumidores"*.

Por otra parte, el Artículo 4 del Decreto Supremo N° 26302, de 1° de septiembre de 2001, Reglamento de Servicio Público de Suministro de Electricidad (RSPSE), establece que: *"El consumidor regulado debe hacer uso del servicio público de suministro de electricidad cumpliendo con las disposiciones establecidas en la Ley de Electricidad, su reglamentación y su contrato de suministro de electricidad"*; en consecuencia, la consumidora del suministro de energía eléctrica es responsable del correcto uso del servicio.

Con relación a la infracción que se atribuye a la recurrente, el Acta de Inspección N° 13771, de 6 de julio de 2009, registra los siguientes resultados y observaciones:

- Conexiones en directo en los elementos de corte.
- Se retiró cables.
- Se tomó fotografías.
- Se citó al consumidor a oficinas de atención al cliente.
- Precintos encontrados: Tapa de vidrio correcto N° 569336, cubrebornera sin precinto y caja de medidor sin precinto.
- En observaciones: Medidor al exterior Índice: 12943, Se normalizó el servicio desconectando la infracción.

En consecuencia, ELECTROPAZ al evidenciar las irregularidades anteriormente señaladas determinó correctamente la infracción tipificada como: *"Consumir electricidad en forma clandestina, que no esté autorizada por su contrato"*, de conformidad con el Artículo 25 del Reglamento de Infracciones y Sanciones (RIS), aprobado mediante Decreto Supremo N° 24775, de 31 de julio de 1997, Modificaciones al ROME, RCLLP, RUBDPCS, RPT, RDC y RIS de la Ley de Electricidad; de la que es responsable la recurrente, en su condición de consumidora del servicio.

5. Respecto al monto establecido por concepto de sanción, argumento descrito en el numeral 3.

Para el cálculo de la sanción, se debe utilizar el consumo promedio mensual posterior al periodo de infracción, correspondiente a los consumos de agosto de 2009 a octubre de 2009, resultando un promedio mensual de 191 kWh.

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 a la consumidora en la Categoría A (consumidores con consumos menores a 200 kWh) y tipifica la acción como: *"Consumir electricidad en forma clandestina, que no esté autorizada por su contrato"*, penalizada con el equivalente a 500 kWh; en este sentido ELECTROPAZ, clasificó a la recurrente dentro de la categoría B de manera incorrecta.

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 de la recurrente y que la infracción fue detectada el 6 de julio de 2009, la tarifa promedio corresponde al periodo de abril de 2009 a junio de 2009.

De acuerdo a las estadísticas presentadas en la base de datos de la AE, la tarifa promedio a utilizar es de 0.598 (Bs./kWh); por tanto el importe de la sanción es de 500 (kWh) * 0.598 (Bs./kWh) = Bs. 299.60 (Doscientos Noventa y Nueve 60/100 Bolivianos), que difiere del monto de Bs. 2.990.00 (Dos Mil Novecientos Noventa 00/100 Bolivianos), establecido en la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5911, de 25 de agosto de 2009, aspecto que debe ser corregido por la empresa Distribuidora.

6. Respecto al monto establecido por concepto de recuperación de energía, argumento descrito en el numeral 3.

En la planilla de cálculo, ELECTROPAZ estableció 4568.20 kWh como energía total estimada en el periodo de infracción de dieciséis (16) meses y veintidós (22) días, tomando en cuenta el consumo promedio de 273 kWh, determinado por ELECTROPAZ de los consumos registrados de septiembre 2007 a febrero 2008. Considerando el consumo registrado en el periodo febrero 2008 a julio 2009 de 1.614.80 kWh menos el consumo estimado, ELECTROPAZ obtiene la energía de 2.953.40 kWh a ser recuperada.

El parágrafo I del Artículo 23 del RSPSE, establece que: *"El Distribuidor tiene la obligación de efectuar el mantenimiento de Acometidas y Medidores de su propiedad"*.

Considerando que la recuperación de energía se debe calcular ajustando la energía registrada en el periodo seis (6) meses anteriores a la normalización del servicio N° 293568-1, correspondiente al periodo de enero de 2009 a julio de 2009, aplicando el consumo promedio mensual de la energía registrada posterior a la infracción de los tres

(3) meses de agosto de 2009 a octubre de 2009, resultando 723.29 kWh como energía total no facturada.

De acuerdo a la tarifa promedio de 0.598 Bs./kWh, obtenida de la base de datos de la AE, el importe calculado para la energía no facturada asciende a $723.29 \text{ (kWh)} \times 0.598 \text{ Bs./kWh} = \text{Bs. } 432.52$ (Cuatrocientos Treinta y Dos 52/100 Bolivianos), que difiere del monto de Bs. 1.766.13 (Un Mil Setecientos Sesenta y Seis 13/100 Bolivianos), establecido en la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5911, de 25 de agosto de 2009, aspecto que debe ser corregido por la empresa Distribuidora.

CONSIDERANDO: (Conclusiones)

Que, por todo lo expuesto, corresponde revocar parcialmente la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5911, de 25 de agosto de 2009, emitida por ELECTROPAZ, de conformidad a lo establecido en el inciso b) parágrafo 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, 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:

PRIMERO.- Revocar parcialmente la Resolución R.A.I.S. N° EPZ-5911, de 25 de agosto de 2009, emitida por la empresa Electricidad de La Paz S.A. (ELECTROPAZ), de conformidad a lo establecido por el inciso b) 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).

SEGUNDO.- Se instruye a ELECTROPAZ, emitir una nueva Resolución Administrativa de acuerdo a los criterios de legitimidad establecidos en la presente Resolución.


TERCERO.- Se instruye a ELECTROPAZ, remitir a la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE), la documentación que acredite el cumplimiento de la presente Resolución.

Regístrese, comuníquese y archívese.



Limbert Carvajal Quispe
DIRECTOR DE ATENCION AL CONSUMIDOR

Es conforme:



Luis Adolfo Ormachea M.
DIRECTOR LEGAL a.i.



S.M.Q.