

TRÁMITE: Recurso de Revocatoria interpuesto por Pompeyo Castro Palhua contra la Resolución GCSP N° 0299/2009, de 11 de septiembre de 2009, emitida por la Cooperativa Rural de Electrificación Ltda. (CRE)

SÍNTESIS RESOLUTIVA: Revocar parcialmente la Resolución GCSP N° 0299/2009, de 11 de septiembre 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 recuperación de energía no facturada.

VISTOS:

El Recurso de Revocatoria presentado el 21 de septiembre de 2009, por el Sr. Pompeyo Castro Palhua (en adelante recurrente), contra la Resolución GCSP N° 0299/2009, de 11 de septiembre de 2009, emitida por la Cooperativa Rural de Electrificación Ltda. (en adelante CRE); el Informe DAC N° 512/2009, de 29 de diciembre de 2009, los antecedentes del proceso y todo lo que convino ver, tener presente y:

CONSIDERANDO: (Antecedentes)

Que, CRE, mediante Resolución GCSP N° 0299/2009, de 11 de septiembre de 2009, declaró 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 la cuenta N° 67655, instalado en el inmueble ubicado en el Barrio Urbani, calle Mocapini de la ciudad de Santa Cruz, estableciendo por concepto de sanción Bs. 1.863.00 (Un Mil Ochocientos Sesenta y Tres 00/100 Bolivianos) y fijando un monto de Bs. 1.800.90 (Un Mil Ochocientos 90/100 Bolivianos), por energía no facturada por un total de 2900 kWh.

Que, el recurrente mediante nota presentada bajo Registro N° 3165, de 21 de septiembre de 2009, interpuso Recurso de Revocatoria contra la Resolución GCSP N° 0299/2009, de 11 de septiembre de 2009; la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE), mediante decreto N° 736, de 23 de septiembre de 2009, con carácter previo a considerar el Recurso presentado, solicitó a CRE 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 GCS/177/09, recepcionada el 30 de septiembre de 2009.

Que, mediante decreto N° 847, de 5 de octubre 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° 1015, de 10 de noviembre 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 CRE; la empresa distribuidora mediante nota GCS/225/09, recepcionada el 26 de noviembre 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 parágrafo 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: (Argumento presentado por el recurrente)

Que, el recurrente en su Recurso, señala que los cargos imputados por CRE son infundados, porque no hay documentación que demuestre una investigación objetiva, basándose en datos mecánicos del equipo de medición. Asimismo, la multa establecida en la Resolución no tiene sustento, puesto que como ciudadano no puedo alterar el medidor, siendo responsabilidad del personal técnico que mensualmente realiza la revisión al equipo de medición.

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° 512/2009, de 29 de diciembre de 2009, el que establece lo siguiente:

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"*.

Adicionalmente, el Artículo 19 del RSPSE, señala que: *"El nuevo poseedor o tenedor del inmueble o lugar que continúe utilizando el servicio de suministro de electricidad sobre la base del contrato del poseedor o tenedor anterior, será solidariamente responsable con éste de todas las obligaciones a su cargo establecidas en el mencionado Reglamento"*; por tanto, el recurrente como actual usuario es responsable de las obligaciones que se generen por el mal uso del servicio.

Con relación a la infracción que se atribuye al recurrente, el Acta de Inspección de 27 de julio de 2009, determinó que el medidor N° 0204667, se encontraba sin precinto en la tapa de vidrio y en la tapa de bornera, por lo que se retiró el medidor para realizar las pruebas en Laboratorio.

Las pruebas realizadas el 29 de julio de 2009, al medidor N° 0204667, en el Laboratorio de CRE registran los siguientes resultados y observaciones: *"En Carga Alta un error porcentual de -12.31% y en Carga Baja un error porcentual de -100%, verificando que el medidor se encontraba sin precinto en la tapa"*.

La AE, independientemente a las pruebas realizadas en Laboratorio de CRE al medidor N° 0204667, realizó en Laboratorio una segunda prueba al medidor antes mencionado (Acta de Contraste de Medidor en Laboratorio N° 1778, de 17 de noviembre de 2009), en la que se registró los siguientes resultados y observaciones: *"En Carga Alta un error porcentual de -9.00% y en Carga Baja un error porcentual de -100%, verificando que el disco se encontraba rayado en la parte superior y el cabezal de un tornillo se encontraba mellado"*.

Por tanto, CRE al evidenciar las irregularidades anteriormente señaladas, determinó correctamente la infracción tipificada como: *"Efectuar cualquier acto que altere o impida el funcionamiento normal de los instrumentos de medición"*, 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 el recurrente, en su condición de usuario del servicio.



1. Respecto al monto establecido por concepto de sanción.

Para el cálculo de la sanción, se debe utilizar el consumo registrado por el medidor de la cuenta N° 67655, correspondiente al periodo de enero de 2008 a junio de 2008, por ser el periodo con registros confiables más cercano y anterior al periodo de infracción, resultando 242.40 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 al usuario 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 CRE, 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 27 de julio de 2008, 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 0.621 (Bs./kWh); por tanto el importe de la sanción es de 3000 (kWh) * 0.621 (Bs./kWh) = Bs. 1.863.00 (Un Mil Ochocientos Sesenta y Tres 00/100 Bolivianos), monto establecido correctamente en la Resolución GCSP N° 0299/2009, de 11 de septiembre de 2009.

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

En las pruebas realizadas al medidor N° 0204667, el 29 de julio de 2009, en el Laboratorio de CRE y pruebas realizadas por la AE (Acta de Contraste de Medidor en Laboratorio N° 1778, de 17 de noviembre de 2009), se encontró en Carga Alta un error porcentual de -9.00% y en Carga Baja un error porcentual de -100%, verificando que el disco se encontraba rayado en la parte superior y el cabezal de un tornillo mellado; por lo que el estado del medidor no permite utilizar un error porcentual promedio para ajustar los consumos.

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"*.

Utilizando el consumo promedio determinado por la AE, la energía total no registrada en el periodo de infracción, resulta 901.40 kWh.



De acuerdo a la tarifa promedio de 0.621 Bs./kWh, obtenida de la base de datos de la AE, el importe calculado para la energía no facturada asciende a 901.40 (kWh) * 0.621 Bs./kWh) = Bs. 599.77 (Quinientos Noventa y Nueve 77/100 Bolivianos), que difiere del monto de Bs. 1.800.90 (Un Mil Ochocientos 90/100 Bolivianos), establecido en la Resolución GCSP N° 0299/2009, de 11 de septiembre de 2009, aspecto que debe ser corregido por la empresa Distribuidora.

CONSIDERANDO: (Conclusiones)

Que, por todo lo expuesto, corresponde revocar parcialmente la Resolución GCSP N° 0299/2009, de 11 de septiembre de 2009, emitida por CRE, 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 las mismas 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 GCSP N° 0299/2009, de 11 de septiembre de 2009, emitida por la Cooperativa Rural de Electrificación Ltda. (CRE), 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 CRE, emitir una nueva Resolución Administrativa de acuerdo a los criterios de legitimidad establecidos en la presente Resolución.

TERCERO.- Se instruye a CRE, 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.