

**RESOLUCIÓN AE N° 341/2009
TRÁMITE N° 169**

La Paz, 30 de diciembre de 2009

TRÁMITE: Recurso de Revocatoria interpuesto por Jorge Vallejos Silva contra la Resolución GCSP N° 0282/2009, de 7 de septiembre de 2009, emitida por la Cooperativa Rural de Electrificación Ltda. (CRE)

SÍNTESIS RESOLUTIVA: Revocar parcialmente la Resolución GCSP N° 0282/2009, de 7 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 18 de septiembre de 2009, por el Sr. Jorge Vallejos Silva (en adelante recurrente), contra la Resolución GCSP N° 0282/2009, de 7 de septiembre de 2009, emitida por la Cooperativa Rural de Electrificación Ltda. (en adelante CRE); el Informe DAC N° 341/2009, de 6 de noviembre de 2009, los antecedentes del proceso y todo lo que convino ver, tener presente y:

CONSIDERANDO: (Antecedentes)

Que, CRE mediante Resolución GCSP N° 0282/2009, de 7 de septiembre de 2009, declaró probada la comisión de la infracción tipificada como: *"Consumir electricidad en forma clandestina o en una forma que no esté autorizada por sus contrato"*, verificada en la cuenta N° 6085, instalada en el inmueble ubicado en la Av. Cañoto de la zona Casto Viejo de la ciudad de Santa Cruz, estableciendo por concepto de sanción Bs. 3.105.00 (Tres Mil Ciento Cinco 00/100 Bolivianos) y fijando un monto de Bs. 1.911.40 (Un Mil Novecientos Once 40/100 Bolivianos), correspondiente a un total de 3078 kWh.

Que, el recurrente mediante nota presentada bajo Registro N° 3060, de 18 de septiembre de 2009, interpuso Recurso de Revocatoria contra la Resolución GCSP N° 0282/2009, de 7 de septiembre de 2009; la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE), mediante decreto N° 734, de 22 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/176/09, recepcionada el 30 de septiembre de 2009.

Que, mediante decreto N° 848, 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° 158, de 16 de octubre 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/204/2009, recepcionada el 22 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: (Argumento presentado por el recurrente)

Que, el recurrente en su Recurso, señala que fue notificado el 20 de julio de 2009, con el Informe de Investigación N° GCSP/58041/2009, que indica que el medidor instalado en el restaurante que alquila habría sido adulterado mediante la conexión de cables, aspecto que desconoce y que nunca fue informado del retiro de tales cables.

Asimismo, se le informó que la pérdida de consumo de energía eléctrica sería de un 65%, que sería considerado en la facturación del mes de agosto de 2009, aspecto que no se cumplió; sin embargo, CRE determinó que se realizaría un monitoreo por el tiempo de dos meses al medidor, aspecto que de igual manera se incumplió, por lo que no tiene la certeza que el cable encontrado en el medidor que estableció la comisión de la infracción estaba en funcionamiento.

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° 341/2009, de 6 de noviembre 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”*; en consecuencia, el usuario del suministro de energía eléctrica es responsable del correcto uso del servicio.

Con relación a la infracción que se atribuye al recurrente, el Acta de Inspección, de 3 de julio de 2009, elaborada por CRE registra los siguientes resultados y observaciones:

- Medidor con precintos en la carcasa.
- Bobina de corriente puenteada con cable de color negro.
- Planilla de Inspección: Al medidor con serie M00019069, se realizó una prueba de contrastación, resultando un error de -42%.

En consecuencia, CRE al evidenciar las irregularidades anteriormente señaladas, determinó correctamente la infracción tipificada como: *“Consumir electricidad en forma clandestina o en una forma que no esté autorizada por sus 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 el recurrente, en su condición de usuario del servicio.

De acuerdo a lo argumentado por el recurrente, respecto a que el consumo de energía eléctrica posterior al periodo de infracción no se habría incrementado considerablemente, debemos señalar que de acuerdo al análisis del Historial de Consumos de la cuenta N° 6085, se establece que el promedio de consumo mensual posterior al periodo de infracción de agosto de 2009 a octubre de 2009, es de 325 kWh y en el periodo de infracción establecido por CRE fue de 267 kWh, aspecto que determinó la inspección en las instalaciones donde se encuentra instalado la cuenta N° 6085, por tanto el argumento presentado por el recurrente no es válido.

1. Respecto al monto establecido por concepto de sanción.

Para el cálculo de la sanción, se debe utilizar el consumo promedio mensual resultante de los consumos mensuales registrados posterior al periodo de infracción, es decir, de agosto de 2009 a octubre de 2009, por ser el periodo con registros mas confiables y cercano al periodo de infracción, resultando como consumo promedio mensual 325 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: *“Consumir electricidad en forma clandestina o en una forma que no este autorizada por sus contrato”*, penalizada con el equivalente a 5000 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 3 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 0.621 (Bs./kWh); por tanto el importe de la sanción es de $5000 \text{ (kWh)} \times 0.621 \text{ (Bs./kWh)} = \text{Bs. } 3.105.00$ (Tres Mil Ciento Cinco 00/100 Bolivianos), monto establecido correctamente en la Resolución GCSP N° 0282/2009, de 7 de septiembre de 2009.

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

En la planilla de cálculo CRE estableció 5890 kWh como energía total estimada en el periodo de infracción de diez (10) meses; la energía total registrada en el mismo periodo fue de 2812 kWh; el consumo promedio mensual del usuario es de 589 kWh, determinado por CRE de acuerdo al método Histórico de Consumo, resultando como energía total no facturada 3078 kWh.

El párrafo II del Artículo 23 del 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"*.

Considerando el consumo promedio mensual de 325 kWh, registrado posterior al periodo de infracción, es decir de agosto de 2009 a octubre de 2009, la recuperación de energía se debe calcular, ajustando la energía registrada de los últimos seis (6) meses anteriores a la normalización de la cuenta N° 6085, resultando como energía total no facturada en el periodo de infracción 368.11 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 $368.11 \text{ (kWh)} \times 0.621 \text{ Bs./kWh} = \text{Bs. } 228.60$ (Doscientos Veintiocho 60/100 Bolivianos), que difiere del monto de Bs. 1.911.40 (Un Mil Novecientos Once 40/100 Bolivianos), establecido en la Resolución GCSP N° 0282/2009, de 7 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° 0282/2009, de 7 de septiembre de 2009, emitida por CRE, de conformidad a lo establecido en el inciso b) 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.

**RESOLUCIÓN AE N° 341/2009
TRÁMITE N° 169**

La Paz, 30 de diciembre de 2009

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° 0282/2009, de 7 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.W.Q.