

TRÁMITE: Recurso de Revocatoria interpuesto por Elizabeth Laura Zelada contra la Resolución GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero de 2009, emitida por la Cooperativa Rural de Electrificación Ltda. (CRE).

SÍNTESIS RESOLUTIVA: Revocar totalmente la Resolución GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero de 2009, de conformidad a lo establecido en el inciso b) parágrafo II del Artículo 89, del RLPA-SIRESE, por incumplimiento al procedimiento sancionador empleado por la empresa distribuidora de acuerdo a la normativa vigente.

VISTOS:

El Recurso de Revocatoria presentado el 15 de octubre de 2009, por el Sr. Elizabeth Laura Zelada (en adelante recurrente) contra la Resolución GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero de 2009, emitida por la Cooperativa Rural de Electrificación Ltda. (en adelante CRE); el Informe AE-DPC N° 053, de 27 de enero de 2010, los antecedentes del proceso y todo lo que convino ver, tener presente y:

CONSIDERANDO: (Antecedentes)

Que, mediante Resolución SSDE N° 133/2008, de 30 de abril de 2008, la ex Superintendencia de Electricidad, revocó totalmente la Resolución N° GCSP N° 0056/2008, de 15 de enero de 2009, disponiendo se emita una nueva Resolución de acuerdo a los criterios de legitimidad establecidos en la Resolución SSDE N° 133/2008, de 30 de abril de 2008.

Que, en cumplimiento a la Resolución SSDE N° 133/2008, de 30 de abril de 2008, CRE emitió la Resolución N° GCSP N° 0640/2008, de 21 de agosto de 2009; sin embargo, la recurrente presentó Recurso de Revocatoria con la Resolución SSDE N° 133/2008, de 30 de abril de 2008, la cual fue resuelta mediante Resolución SSDE N° 399/2008, de 14 de noviembre de 2008, revocando totalmente la Resolución N° GCSP N° 0640/2008, de 21 de agosto de 2009, disponiendo la nulidad de obrados hasta la notificación con el formularios de cargos.

Que, en cumplimiento a la Resolución SSDE N° 399/2008, de 14 de noviembre de 2008, CRE emitió la Resolución N° GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero de 2009, declarando probada la comisión de la infracción tipificada como: *"Consumir electricidad en forma clandestina o en una forma que no este autorizada por su contrato"*, verificada en la cuenta N° 168866, instalado en el inmueble ubicado en la Barrio San Juan de la Colorada, estableciendo por concepto de sanción Bs. 3.115.00 (Tres Mil Ciento Quince 00/100 Bolivianos) y fijando un monto de Bs. 328.90 (Trescientos Veinte Ocho 90/100 Bolivianos), correspondiente a un total de 528 kWh.

Que, la recurrente mediante memorial presentado bajo Registro N° 3811, de 15 de octubre de 2009, interpuso Recurso de Revocatoria contra la Resolución N° GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero de 2009, notificada el 2 de octubre de 2009; la Autoridad de

Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE) mediante decreto N° 937, de 22 de octubre 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 Ley de Procedimiento Administrativo para el Sistema de Regulación Sectorial – SIRESE (RLPA-SIRESE), requerimiento cumplido mediante nota GCS/210/09, recepcionada el 30 de octubre de 2009.

Que, mediante decreto N° 1001, de 5 de noviembre de 2009, se tuvo por apersonada a la 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 (LPA), de 23 de abril de 2002 y se instruyó a la Dirección de Atención al Consumidor de la AE informar respecto a lo principal.

Que, mediante Auto N° 280, de 10 de diciembre 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/246/09, recepcionada el 21 de diciembre 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: (Argumentos presentados por la recurrente)

Que, la recurrente en su Recurso, manifestó su desacuerdo con la Resolución N° GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero de 2009, indicando que ella no cometió la infracción imputada y que no cuenta con las posibilidades económicas para cancelar los montos por concepto de sanción y recuperación de energía, además de argumentar lo siguiente:

El 15 de enero de 2008, CRE emitió la Resolución GCSP 0056/2008, a la cual el 24 de enero de 2008, interpuso Recurso de Revocatoria contra la misma. El 30 de abril del 2008, la ex Superintendencia de Electricidad, mediante Resolución SSDE N° 133/2008, de 30 de abril de 2008, revocó totalmente la Resolución GCSP 0056/2008, de 15 de enero de 2008 y dispuso emitir una nueva Resolución.

En fecha 10 de julio de 2008, CRE la notificó nuevamente con la Resolución GCSP 0056/2008, a la cual presentó nuevamente Recurso de Revocatoria, siendo revocada totalmente por la ex Superintendencia de Electricidad. El 21 de agosto de 2008, CRE la vuelve a notificar con la Resolución GCSP N° 0640/2008, de 21 de agosto de 2009, estableciendo la comisión de la infracción tipificada como consumo clandestino.

Mediante Resolución SSDE N° 399/2008, de 14 de noviembre de 2008, la ex Superintendencia de Electricidad resuelve revocar totalmente la Resolución GCSP 0640/2008, de 21 de agosto de 2009 y dispone la nulidad de obrados del proceso sancionador hasta la notificación con el decreto de formulación de cargos.

Mediante Informe N° GCSP 49703/07, CRE trasladó cargos por consumo clandestino contra la Sra. Delfina Vera de Zelada, en dicho informe los antecedentes datan del 18 de junio de 2008, pero la inspección es la misma a la señalada en el Informe N° GCSP 47114/07, donde se evidencia la siguiente variación:

Investigación GCSP N° 49703/2007: Cuarto.- Se elabora el acta detallando un resumen de lo actuado, donde el testigo se niega a firmar el acta de inspección en inmueble, por lo que se llamó a la Notaria de fe Pública N° 509".

Investigación GCSP N° 47114/2007: Cuarto.- Se elabora el acta detallando un resumen de lo actuado, donde el testigo conforme con lo explicado por los inspectores de perdidas firma el acta de inspección del inmueble".

Posteriormente, fue notificada con la Resolución GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero de 2009, señalando en los antecedentes de la misma que se trasladaron cargos a su nombre, incurriendo en contradicción ya que en dicho documento formulan cargos contra la Sra. Delfina Vera de Zelada.

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 AE-DPC N° 053/2010, de 27 de enero de 2010, el que establece lo siguiente:

El Artículo 88 del Decreto Supremo N° 27172, de 15 de septiembre de 2003, Reglamento de Ley de Procedimiento Administrativo para el Sistema de Regulación Sectorial – SIRESE (RLPA-SIRESE), establece que: *“Las sanciones impuestas por titulares de concesiones a usuarios se sujetarán al procedimiento de investigación a denuncia o de oficio...”*, establecido en el Título III, Capítulo III del RLP-SIRESE.

Bajo el principio fundamental del debido proceso, la previa formulación de cargos es un requisito para el inicio del procedimiento sancionatorio y, por extensión, sin cargos previstos no se abrirá el procedimiento administrativo sancionador. De esa manera se obliga a la autoridad a delimitar el objeto del proceso, posibilitar una defensa eficaz y fijar anticipadamente los límites de la decisión administrativa.

El Artículo 71 de la Ley N° 2341, de Procedimiento Administrativo (LPA), de 23 de abril de 2002, establece que: *“Las sanciones administrativas que las autoridades competentes deban imponer a las personas, estarán inspiradas en los principios de legalidad, tipicidad, presunción de inocencia, proporcionalidad, procedimiento punitivo e irretroactividad”*, de esta manera los referidos principios tienen por objeto garantizar la premisa constitucional del debido proceso, a efectos de que la recurrente asuma defensa y no se vulneren sus derechos en la tramitación del proceso sancionatorio.

De acuerdo a la documentación que cursa en antecedentes, se evidenció que CRE mediante Informe de Investigación N° GCSP 49703/07, de 24 de noviembre de 2008, trasladó cargos contra la Sra. Delfina Vera de Zelada consumidora de la cuenta N° 168866 y mediante Resolución GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero de 2009, sancionó por la comisión de la infracción tipificada como: *“Consumir electricidad en forma clandestina o en una forma que no este autorizada por su contrato”*, a la Sra. Elizabeth Zelada Vera. De igual manera, la Resolución GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero de 2009, en su párrafo II, establece que: *“Que se traslado cargos a Elizabeth Zelada Vera con decreto de 24 de noviembre de 2008, con notificación N° 11201, de 10 de diciembre de 2008, quien a la fecha no presenta en oficinas de CRE los descargos correspondientes y por lo tanto cumplido el plazo establecido en los Reglamentos de Ley, se procede a elaborar la Resolución”*; por tanto, la empresa distribuidora además de incurrir en errores materiales en la redacción de la Resolución GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero de 2009, vulneró la garantía procesal del principio de congruencia, que prohíbe condenar cargos al procesado y sancionar los mismos a una persona distinta a la contenida en la acusación, exigiendo coherencia y concordancia en la parte motivada y en la parte dispositiva del fallo.

El Artículo 76 de la Ley N° 2341 de la LPA, establece que: *“No se podrá imponer sanción administrativa alguna a las personas, sin la previa aplicación de procedimiento punitivo en la presente Ley o en la disposiciones sectoriales aplicables”*, de esta forma el referido principio tiene por objeto garantizar la premisa constitucional del debido proceso, asegurando el conocimiento de la imputación de cargos contra los infractores, a efectos

de que asuman defensa, garantía que en el presente caso no fue cumplida por la empresa distribuidora.

En consecuencia, el error en el que incurrió CRE constituye una causal de nulidad, esto en razón de que el Artículo 35 de la (LPA), señala que: *"Son nulos de pleno derecho los actos que hubiesen sido dictados prescindiendo total y absolutamente del procedimiento legalmente establecido"*; por tanto, corresponde revocar totalmente la Resolución GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero de 2009 y anular obrados hasta el vicio mas antiguo, es decir, hasta la emisión de un nuevo decreto de traslado de cargos contra las Sras. Delfina Vera de Zelada en calidad de consumidora de la cuenta N° 168866 y Elizabeth Zelada Vera en calidad de recurrente y usuaria de la cuenta N° 168866.

CONSIDERANDO: (Conclusiones)

Que, por todo lo expuesto, corresponde revocar totalmente la Resolución GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero 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 respectivos 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 totalmente la Resolución GCSP N° 0640/2008, de 9 de enero 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 dispone la nulidad de obrados del procedimiento sancionador seguido por CRE en contra del recurrente, hasta el vicio más antiguo, esto es, hasta la emisión de un nuevo decreto de traslado de cargos contra las Sras. Delfina Vera de Zelada en calidad de consumidora de la cuenta N° 168866 y Elizabeth Zelada Vera en calidad de recurrente y usuaria de la cuenta N° 168866.

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

Regístrese, comuníquese y archívese.



Limbert Carvajal Quispe
DIRECTOR DE ATENCION AL CONSUMIDOR

Es conforme:



Sergio Navarro Quiroga
ABOGADO