

TRÁMITE: Recurso de Revocatoria interpuesto por Leonardo Hannover Vargas contra la Resolución GCSP N° 0436/2009, de 7 de diciembre de 2009, emitida por la Cooperativa Rural de Electrificación Ltda. (CRE)

SÍNTESIS RESOLUTIVA: Revocar parcialmente la Resolución GCSP N° 0436/2009, de 7 de diciembre 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 sanción y recuperación de energía no facturada.

VISTOS:

El Recurso de Revocatoria presentado el 18 de diciembre de 2009, por el Sr. Leonardo Hannover Vargas (en adelante recurrente), contra la Resolución GCSP N° 0436/2009, de 7 de diciembre de 2009, emitida por la Cooperativa Rural de Electrificación Ltda. (en adelante CRE), el Informe AE DPC N° 154/2010, de 1° de marzo de 2010, los antecedentes del proceso y todo lo que convino ver, tener presente y:

CONSIDERANDO: (Antecedentes)

Que, CRE mediante Resolución GCSP N° 0436/2009, de 7 de diciembre 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° 211731, instalada en el inmueble ubicado en el Barrio 3 de Mayo, Av. Perimetral de la ciudad de Santa Cruz, estableciendo por concepto de sanción Bs. 1.851.00 (Un Mil Ochocientos Cincuenta y Uno 00/100 Bolivianos) y fijando un monto de Bs. 565.20 (Quinientos Sesenta y Cinco 20/100 Bolivianos), por recuperación de energía no facturada correspondiente a un total de 916 kWh.

Que, el recurrente mediante nota presentada bajo Registro N° 5686, de 18 de diciembre de 2010, interpuso Recurso de Revocatoria contra la Resolución GCSP N° 0436/2009, de 7 de diciembre de 2009; la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE), mediante Decreto N° 1326, de 30 de diciembre 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/009/10, recepcionada el 11 de enero de 2010.

Que, mediante Decreto N° 59, de 13 de enero de 2010, 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.

RESOLUCIÓN AE N° 118/2010

TRÁMITE N° 380

La Paz, 12 de abril de 2010

Que, mediante Auto DPC/007-10, de 28 de enero de 2010, al amparo de 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/039/10, recepcionada el 9 de febrero de 2010, 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, manifestó su desacuerdo con los montos por concepto de sanción y recuperación de energía no facturada establecidos en la Resolución GCSP N° 0436/2009, de 7 de diciembre de 2009, ya que su consumo de energía es utilizado por cuatro (4) computadoras, dos (2) focos neón y un (1) ventilador.

CONSIDERANDO: (Análisis)

Que, la Dirección Regional de Protección 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 AE DPC N° 154/2010, de 1° de marzo de 2010, el que establece lo siguiente:

RESOLUCIÓN AE N° 118/2010
TRÁMITE N° 380

La Paz, 12 de abril de 2010

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 consumidor del suministro de energía eléctrica (titular de la cuenta), es responsable del correcto uso del servicio.

Con relación a la infracción que se atribuye a la recurrente, el Acta de Inspección de 7 de octubre de 2009, elaborada por CRE registra los siguientes resultados y observaciones:

- Precintos del medidor no corresponden.
- Se tomó fotografías
- Se cambió el medidor.
- Se dejó todo precintado.

El informe de Investigación N° GCSP/61479/2009, de 3 de noviembre de 2009, registra los siguientes resultados y observaciones:

- MEDIDOR CON EL DISCO FRENADO (SE CAMBIO EL MEDIDOR).
- El medidor instalado es un Abb Monofasico con serie M00002822, cuya lectura es 43341 Kwh, al cual se realizó una prueba de contrastación que arrojó como resultado - 13.5%, se dejó todo precintado.

Adicionalmente, la AE independientemente a las pruebas realizadas en Laboratorio de CRE, realizó en Laboratorio una segunda prueba al medidor retirado (Acta de Contraste de Medidor en Laboratorio N° 151, de 8 de febrero de 2010), en la que se registró los siguientes resultados y observaciones: *"Tornillo que ajusta la tapa de vidrio se encuentra suelta, tornillos de cojinetes superior e inferior presentan fisuras, cojinete manipulado"*.

En consecuencia, 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 consumidor del servicio (titular de la cuenta).

1. Respecto al monto establecido por concepto de sanción.

Para el cálculo de la sanción, se debe utilizar el consumo registrado por el medidor EMAC 002600, en el periodo correspondiente a noviembre de 2009 a febrero de 2010, por ser el periodo con registros confiables, cercano y posterior al periodo de infracción, resultando 198.30 kWh/mes.

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: *"Efectuar cualquier acto que altere o impida el funcionamiento normal de los instrumentos de medición"*, penalizada con el equivalente a 200 kWh; en este sentido CRE, 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 equivalentes al monto de 50 a 100.000 kWh, multiplicado por la tarifa promedio del lugar que corresponde al último trimestre anterior a la infracción, de acuerdo a su gravedad, en sujeción a lo previsto en los reglamentos"*; 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 7 de octubre de 2009, la tarifa promedio corresponde al periodo de julio de 2009 a septiembre de 2009.

De acuerdo a las estadísticas presentadas en la base de datos de la AE, la tarifa promedio a utilizar es de 0.617 (Bs./kWh); por tanto el importe de la sanción es de 200 (kWh) * 0.617 (Bs./kWh) = Bs. 123.40 (Ciento Veintitrés 40/100 Bolivianos), que difiere del monto de Bs. 1.851.00 (Un Mil Ochocientos Cincuenta y Uno 00/100 Bolivianos), establecido en la Resolución GCSP N° 0436/2009, de 7 de diciembre de 2009, aspecto que debe ser corregido por la empresa distribuidora.

2. Respecto al monto establecido por concepto de recuperación de energía no facturada.

En las pruebas realizadas por la AE, el 8 de febrero de 2009, al medidor M-00002822, (Acta de Contraste de Medidor en Laboratorio N° 151), se encontró en Carga Alta un error porcentual de - 4.39 % y en Carga Baja un error porcentual de - 25.94 %, resultando un error porcentual promedio de - 15.17 %, de acuerdo al punto 5.1.2.2 y 5.1.5.2 de la Norma ANSI C12 1-2001.

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"*.

Por otra parte, 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"; en consecuencia, la energía total no facturada en el periodo de infracción, resulta 198.27 kWh.

De acuerdo a la tarifa promedio de 0.617 Bs./kWh, obtenida de la base de datos de la AE, el importe calculado para la energía no facturada asciende a $198.27 \text{ (kWh)} \times 0.617 \text{ Bs./kWh} = \text{Bs. } 122.33$ (Ciento Veintidós 33/100 Bolivianos), que difiere del monto de Bs. 565.20 (Quinientos Sesenta y Cinco 20/100 Bolivianos), establecido en la Resolución GCSP N° 0436/2009, de 7 de diciembre 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° 0436/2009, de 7 de diciembre 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° 028/2010, de 1° de febrero de 2010, 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 Regional de Protección al Consumidor de la AE, desde su inicio hasta la emisión de la Resolución Administrativa que lo resuelva.

POR TANTO:

El Director Regional de Protección al Consumidor de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad a.i., en cumplimiento de la Resolución AE N° 028/2010, de 1° de febrero de 2010 y demás disposiciones legales vigentes,

RESUELVE:

PRIMERO.- Revocar parcialmente la Resolución GCSP N° 0436/2009, de 7 de diciembre 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), por error en el cálculo del monto por concepto de sanción y recuperación de energía.

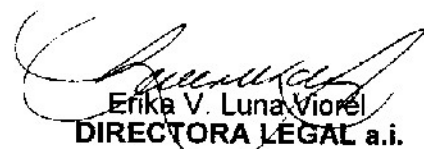
SEGUNDO.- Se instruye a CRE, emitir una nueva Resolución Administrativa, debiendo recalcular los importes por concepto de sanción y recuperación de energía no facturada, de acuerdo a los criterios establecidos en la presente Resolución.

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

Regístrese, comuníquese y archívese.


Limbert Carvajal Quispe
**DIRECTOR REGIONAL DE
PROTECCIÓN AL CONSUMIDOR a.i.**

Es conforme:


Erika V. Luna Vioré
DIRECTORA LEGAL a.i.


S.M.Q.