

TRÁMITE: Recurso de Revocatoria interpuesto por Irma Justiniano de Torrico contra la Resolución GCSP N° 0498/2009, de 22 de diciembre de 2009, emitida por la Cooperativa Rural de Electrificación Ltda. (CRE)

SÍNTESIS RESOLUTIVA: Revocar parcialmente la Resolución GCSP N° 0498/2009, de 22 de diciembre de 2009, de conformidad a lo establecido en el inciso b) parágrafo II del Artículo 89, del RLPA-SIRESE, por no existir daño económico en contra de la empresa distribuidora.

VISTOS:

El Recurso de Revocatoria presentado el 13 de enero de 2010, por la Sra. Irma Justiniano de Torrico (en adelante recurrente), contra la Resolución GCSP N° 0498/2009, de 22 de diciembre de 2009, emitida por la Cooperativa Rural de Electrificación Ltda. (en adelante CRE); el Informe AE DPC N° 328/2010, de 16 de abril de 2010, los antecedentes del proceso y todo lo que convino ver, tener presente y:

CONSIDERANDO: (Antecedentes)

Que, CRE mediante Resolución GCSP N° 0498/2009, de 22 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° 142687, instalada en el inmueble ubicado en el Barrio 12 de Diciembre 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. 2.513.70 (Dos Mil Quinientos Trece 70/100 Bolivianos), por recuperación de energía no facturada correspondiente a un total de 4074 kWh.

Que, la recurrente mediante nota presentada bajo Registro N° 277, de 13 de enero de 2010, interpuso Recurso de Revocatoria contra la Resolución GCSP N° 0498/2009, de 22 de diciembre de 2009; la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE), mediante Decreto DPC/006-10, de 19 de enero de 2010, 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/029/10, recepcionada el 2 de febrero de 2010.

Que, mediante Decreto DPC/033-10, de 8 de febrero de 2010, 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, de 23 de abril de 2002 (LPA) y se instruyó a la Dirección Regional de Protección al Consumidor de la AE informar respecto a lo principal.

[Firma manuscrita]

Que, mediante Auto DPC/031-10, de 19 de febrero de 2010, 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/050/10, recepcionada el 4 de marzo 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 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 la recurrente)

Que, la recurrente en su Recurso, manifestó su desacuerdo con la Resolución GCSP N° 0498/2009, de 22 de diciembre de 2009, ya que su persona nunca manipuló el equipo de medición y que la infracción fue ocasionada por terceras personas.

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 la recurrente, emitiendo el Informe AE DPC N° 328/2010, de 16 de abril de 2010, 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".

Adicionalmente, 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 (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 6 de noviembre de 2009, elaborada por CRE registró los siguientes resultados y observaciones:

- Medidor sin precintos (caja, bornera y carcasa).
- Se tomó fotografías.
- Retiró y cambio del medidor.
- Se dejó todo precintado.

El 11 de noviembre de 2009, en laboratorio de CRE se realizaron las pruebas al medidor N° 6580755, registrando un error porcentual en Carga Alta de - 100% y un error porcentual en Carga Baja de - 4.51%; asimismo, se verificó que el medidor se encontraba sin precintos, cojinete manipulado, disco frenado y bornes chispeados.

La AE, independientemente a las pruebas realizadas en Laboratorio de CRE al medidor N° 6580775, realizó en Laboratorio una segunda prueba al medidor antes mencionado (Acta de Contraste de Medidor en Laboratorio N° 152, de 26 de febrero de 2010), en la que se registró los siguientes resultados y observaciones: *"Medidor sin precintos, tornillos de sujeción de placa manipulados para frenado de disco, tornillo regulador de imán movido, tornillo de vidrio inferior forzado, tornillo del vidrio superior suelto"*.

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 la recurrente, en su condición de consumidora del servicio (titular de la cuenta).

1. Respecto al monto establecido por concepto de sanción.

Para el cálculo de la sanción, se considera los consumos registrados en el periodo de abril de 2008 a septiembre de 2008, por ser el periodo con registros confiables, cercano y anterior al periodo de infracción, resultando 519. 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 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 a la recurrente dentro de la categoría B de manera correcta.

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 de la recurrente y que la infracción fue detectada el 6 de noviembre de 2009, la tarifa promedio corresponde al periodo de agosto de 2009 a octubre de 2009.

De acuerdo a las estadísticas presentadas en la base de datos de la AE, la tarifa promedio a utilizar es de 0.619 (Bs./kWh); por tanto el importe de la sanción es de 3000 (kWh) * 0.619 (Bs./kWh) = Bs. 1.857.00 (Un Mil Ochocientos Cincuenta y Siete 00/100 Bolivianos), importe que es superior al determinado por CRE.

De conformidad al Artículo 63 parágrafo II de la Ley N° 2341 de Procedimiento Administrativo de 23 de abril de 2002 (LPA), que establece que: *"La resolución se referirá siempre a las pretensiones formuladas por el recurrente, sin que en ningún momento pueda agravarse su situación inicial como consecuencia exclusiva de su propio recurso"*; por tanto, CRE utiliza una tarifa promedio de 0.617 (Bs./kWh), que difiere del determinado por la AE; sin embargo, la distribuidora debe mantener su tarifa promedio para el cálculo de importe por la sanción para no agravar la situación de la recurrente; en consecuencia, corresponde confirmar el monto de sanción de Bs. 1.851.00 (Un Mil Ochocientos Cincuenta y Uno 00/100 Bolivianos), establecido en la Resolución GCSP N° 0488/2009, de 22 de diciembre de 2009.

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

En la planilla de cálculo, CRE estableció como energía total estimada 11.851.20 kWh en el periodo de infracción de doce (12) meses; la energía total registrada en el mismo periodo es de 7.777 kWh. La energía estimada que obtuvo la distribuidora fue con un consumo promedio mensual de 987.60 kWh, que fue determinado por la distribuidora utilizando el método patrón instalado, resultando como energía total no facturada 4.074.20 kWh (diferencia de la energía estimada menos la energía registrada).

El parágrafo 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"*.



La Paz, 30 de abril de 2010

En las pruebas realizadas al medidor N° 6580755 (Laboratorio de CRE, de 11 de noviembre de 2009 y Acta de Contraste de Medidor en Laboratorio N° 152, de 26 de febrero de 2010), se encontró errores porcentuales en Carga Alta y en Carga Baja de -100% por lo que el estado del medidor no permite utilizar el error porcentual promedio para calcular los consumos no registrados por el medidor N° 6580755.

De una revisión efectuada al historial de consumos de la cuenta N° 142687, correspondiente al periodo mayo de 2009 a noviembre de 2009, los consumos facturados son mayores al consumo promedio mensual (519.00 kWh/mes), determinado por la AE; por tanto, se establece que no existió un daño económico en contra de la empresa distribuidora, en consecuencia, no corresponde aplicar la recuperación de energía no facturada.

CONSIDERANDO: (Conclusiones)

Que, por todo lo expuesto, corresponde revocar parcialmente la Resolución GCSP N° 0498/2009, de 22 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 a.i. 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 a.i. de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad, 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° 0498/2009, de 22 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 no existir daño económico en contra de la empresa distribuidora.

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

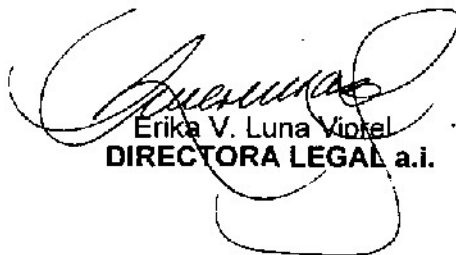
TERCERO.- Se instruye a CRE, remitir a la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad, la documentación que acredite el cumplimiento de la presente Resolución.

Regístrese, comuníquese y archívese.



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

Es conforme:



Erika V. Luna Viñel
DIRECTORA LEGAL a.i.

SNQ