

TRÁMITE: Intervención a la Empresa de Luz y Fuerza Aroma S.A. (ELFA S.A.).

SÍNTESIS RESOLUTIVA: Disponer el levantamiento de la Intervención de la Empresa de Luz y Fuerza Aroma S.A. (ELFA S.A.), a partir del 1 de junio de 2010. Instruir al Interventor de ELFA S.A. la entrega de la documentación legal, técnica y financiera, producida y utilizada durante la intervención, con el inventario correspondiente, a los Miembros del Directorio y/o Accionistas de la empresa, así como remitir a la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE) el informe final de la Intervención y los Estados Financieros auditados hasta el 31 de mayo del 2010 y convocar a una Junta General Extraordinaria de Accionistas de ELFA S.A. Disponer la cancelación de todos los procesos regulatorios en la AE.

VISTOS:

La Constitución Política del Estado, La Ley N° 1604 de 21 de diciembre de 1994 de Electricidad, sus Reglamentos, el Decreto Supremo N° 26299 de 1° de Septiembre del 2001, el Contrato de Adecuación suscrito entre la Empresa de Luz y Fuerza Aroma S.A. (ELFA S.A.) y la ex – Superintendencia de Electricidad, la Intervención dispuesta mediante Resolución SSDE N° 093/2007 de 20 de marzo de 2007, la ampliación de facultades dispuesta mediante Resolución SSDE N° 118/2007, el inicio del proceso de Caducidad establecido mediante Resolución SSDE N° 120/2008, la declaratoria de caducidad dispuesta mediante Resolución SSDE N° 246/2008, el inicio del proceso de licitación establecido mediante Resolución SSDE N° 133/2009 de 30 de abril de 2009 y la ratificación de la designación del Interventor de ELFA mediante Resolución AE N° 001/2010, antecedentes del caso y todo lo que ver convino, y:

CONSIDERANDO: (Antecedentes)

Que, el 27 de junio de 2003 la ex Superintendencia de Electricidad y la Empresa de Luz y Fuerza Aroma S.A. (ELFA S.A.), en cumplimiento a lo establecido en el Decreto Supremo N° 26299 de 1° de septiembre del 2001, suscribieron el Contrato de Adecuación a la Ley de Electricidad, con el objeto de permitir a la Empresa el ejercicio de la Industria Eléctrica en la actividad de servicio público de Distribución en el Sistema Eléctrico Aroma (SEA) que comprende parte las provincias Aroma, Pacajes, Loayza y Villarroel del Departamento de La Paz, contrato suscrito por el plazo de cuatro (4) años, estableciendo y pactando las condiciones, derechos y obligaciones sujetas a regulación y fiscalización, por la entonces Superintendencia de Electricidad, este contrato tenía como objeto principal la adecuación de la Empresa a la Ley de Electricidad.

Que, la Empresa de Luz y Fuerza Eléctrica de Oruro S.A. (ELFEO S.A.), proveedor de energía de ELFA S.A., mediante nota de 09 de octubre de 2006, puso en conocimiento de la ex Superintendencia de Electricidad que como consecuencia de la falta de pago por parte de ELFA de las facturas por consumo de energía eléctrica correspondiente al periodo mayo a septiembre de 2006, habría procedido al corte de servicio de suministro de electricidad.

Que, la Prefectura del Departamento mediante nota de 17 de octubre de 2006, ante el riesgo de continuidad del servicio a favor de los consumidores y precautelando por los

activos del Sistema Eléctrico, solicitó a la ex Superintendencia disponga la intervención preventiva del Sistema Eléctrico Aroma.

Que, ante el corte del servicio de suministro de electricidad al Sistema Eléctrico Aroma, la ex Superintendencia de Electricidad solicitó a ELFEO S.A. la reposición del servicio mientras se adopten las medidas legales correspondientes, solicitud atendida por ELFEO S.A., suscribiendo con ELFA S.A. un Convenio de Cancelación y Plan de Pagos, respecto a la deuda existente por compra – venta de energía, compromiso que determinaba la cancelación de la deuda por parte de ELFA S.A. en doce cuotas más el pago de facturas corrientes.

Que, la Prefectura del Departamento de La Paz, al ser propietaria de la mayor parte de la infraestructura del Sistema Eléctrico Aroma, que era operado por ELFA S.A. con base en el Contrato de Administración, Operación y Mantenimiento, Comercialización del Sistema Eléctrico Provincia Aroma, mediante nota de 20 de marzo de 2007 hizo conocer a la ex Superintendencia de Electricidad la indefectible decisión de rescindir el Contrato de Administración suscrito con ELFA S.A.

Que, atendiendo la solicitud de la Prefectura del Departamento de La Paz y considerando el inminente riesgo en la continuidad del servicio debido a la iliquidez de ELFA S.A. y las facturas impagas a ELFEO S.A. por la provisión de electricidad, la ex Superintendencia de Electricidad mediante Resolución SSDE N° 093/2007 de 20 de marzo de 2007 dispuso la Intervención Preventiva de ELFA S.A., designando como Interventor al Sr. Waldo Baldivieso Mamani, fijándose el plazo de intervención por 6 meses.

Que, el Decreto Supremo N° 29078 de 24 de marzo de 2007, instruye a la ex Superintendencia de Electricidad, ampliar las facultades del interventor de ELFA S.A. para el adecuado cumplimiento de sus labores que permitan mantener el servicio a favor de los usuarios y de la población en general, por lo que la ex Superintendencia de Electricidad mediante Resolución SSDE N° 118/2007 de 13 de abril de 2007 ratifica la Intervención Preventiva dispuesta mediante Resolución SSDE N° 93/2007 de 20 de marzo de 2007 y le otorga al Interventor facultades de administración de la empresa ELFA S.A.

Que, ELFA S.A. interpuso Recurso de Revocatoria contra la Resolución SSDE N° 093/2007 de 20 de marzo de 2007, el mismo que fue rechazado por Resolución SSDE N° 198/2007 de 25 de junio de 2007, habiendo interpuesto Recurso Jerárquico contra dicha Resolución, Recurso resuelto por la ex Superintendencia General del SIRESE mediante Resolución Administrativa N° 1553 de 14 de noviembre de 2007 confirmando las Resoluciones anteriores.

Que, el 17 de abril de 2008 la ex Superintendencia de Electricidad mediante Resolución SSDE N° 120/2008, dispuso la apertura del procedimiento de Caducidad en contra de ELFA S.A. designando como Interventor en el Procedimiento de Caducidad y Revocatoria al Sr. Juan Capia Flores, con facultades de administración, de conformidad con lo establecido por el Artículo 57 del reglamento de Concesiones, Licencias y Licencias Provisionales aprobado mediante Decreto Supremo N° 24043 de 28 de junio de 1995, Resolución que mereció la interposición de un recurso de revocatoria, mismo que fue

resuelto mediante Resolución SSDE N° 229/2008 de 18 de julio de 2008, que confirmó el acto impugnado.

Que, el 7 de agosto de 2008, por mediante SSDE N° 246/2008, se declaró procedente la caducidad del Contrato de Adecuación suscrito entre ELFA S.A y la ex Superintendencia de Electricidad disponiéndose el cese de los derechos del Titular establecidos por la Ley de Electricidad y el respectivo Contrato de Adecuación, así como la ejecución de las garantías respectivas y la continuidad de la Intervención hasta que se otorgue la administración y operación del Sistema Eléctrico Aroma a un nuevo operador.

Que, ELFA S.A. interpuso Recurso de Revocatoria en contra de la Resolución SSDE N° 246/2008 de 7 de agosto de 2008, el mismo que fue rechazado por Resolución SSDE N° 349/2008 de 9 de octubre de 2008 confirmando el acto impugnado, a cuyo efecto interpuso Recurso Jerárquico, resuelto por la ex Superintendencia General del SIRESE mediante Resolución Administrativa N° 2097 de 23 de marzo de 2009 que confirmó la Resoluciones anterior.

Que, el 1 de abril de 2009 la Prefectura del Departamento de La Paz y ENDE suscribieron un contrato de transferencia a título gratuito de la infraestructura eléctrica del Sistema Eléctrico Aroma a favor de ENDE, empresa que inició la actividad de Distribución en el Sistema Eléctrico Aroma, a cuyo efecto ELFA S.A. dejó de operar y procedió al cierre de sus actividades.

Que, el 30 de abril de 2009 la ex Superintendencia de Electricidad, en cumplimiento a lo establecido por el Artículo 34 de la Ley de Electricidad, mediante Resolución SSDE N° 133/2009, dispone el inicio del Procedimiento de Licitación del Área de Operación de ELFA S.A. con el fin de otorgar el Título Habilitante y transferir todos los activos pertenecientes a ELFA S.A. a un nuevo operador, disponiendo además el cese de funciones del Interventor Juan Capia a partir del 4 de mayo de 2009 y designando como nuevo Interventor a Fausto Cabrera Aguilar.

Que, el 15 de mayo de 2009, la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE), entidad que de acuerdo a lo señalado en el Decreto Supremo N° 0071 de 9 de abril de 2009, asume las atribuciones y competencias de la ex Superintendencia de Electricidad, mediante Resolución AE N° 001/2009 ratifica como interventor de ELFA S.A. al Sr. Fausto Cabrera Aguilar y ratifica las facultades otorgadas por Resolución N° SSDE N° 133/2009 de 30 de abril del 2009.

CONSIDERANDO: (Fundamentación legal)

Que, el Artículo 20 de la Constitución Política del Estado establece que toda persona tiene derecho al acceso universal y equitativo a los servicios, entre ellos el de electricidad y que es responsabilidad del Estado en todos los niveles de gobierno, la provisión de este servicio a través de entidades públicas, mixtas, cooperativas o comunitarias; asimismo determina que en los casos de electricidad y otros se podrá prestar el servicio mediante contratos con la empresa privada y su provisión debe responder a criterios de universalidad, accesibilidad, continuidad, calidad, eficiencia, eficacia, tarifas equitativas y cobertura necesaria; con participación y control social.

Que, el Artículo 378 del mismo cuerpo legal establece que las diferentes formas de energía y sus fuentes constituyen un recurso estratégico, y que es facultad privativa del Estado el desarrollo de la cadena productiva energética en las etapas de generación, transporte y distribución; la cadena productiva energética no puede estar sujeta exclusivamente a intereses privados ni podrá concesionarse; y de acuerdo con lo dispuesto por el Artículo 379 es deber del Estado garantizar la generación de energía para el consumo interno.

Que, el Artículo 4 del Decreto Supremo N° 26299, dispone que el Contrato de Adecuación establecerá la obligación de adecuarse a la Ley de Electricidad, en los aspectos legales, técnicos y económicos, así como establecer de manera transitoria tarifas, requisitos mínimos de calidad de distribución, obligaciones relacionadas con la operación y mantenimiento del sistemas de distribución, compromisos de expansión de la cobertura del servicio, compromisos de inversión, área de operación y otros aspectos que consideren necesarios para la operación del sistema en el periodo de adecuación, los cuales serán determinados en función a las características técnicas y económicas de cada sistema, para lo cual establece que la vigencia del contrato será de cuatro (4) años, prorrogables por otros cuatro (4) años a solicitud del interesado y previa justificación aprobada por la entidad reguladora.

Que, el Artículo 7 del Decreto Supremo N° 26299, señala que constituye causal del intervención el que durante la vigencia del Contrato de Adecuación a la Ley de Electricidad las personas naturales o colectivas que lo suscribieron no cumplan con los alcances estipulados en el mismo.

Que, el Artículo 33 de la Ley N° 1604 de 21 de diciembre de 1995, de Electricidad señala entre las causales de declaratoria de Caducidad o Revocatoria el incumplimiento de las obligaciones contractuales.

Que, el Artículo 34 de la Ley N° 1604 de Electricidad establece que por cualquiera de las causales señaladas en el Artículo 33 del mismo cuerpo legal la entidad reguladora declarará la Caducidad y de ser necesario dispondrá la Intervención mientras se proceda a la licitación, adjudicación y posesión de un nuevo titular, a fin de asegurar la continuidad del servicio.

Que, el Artículo 56 de Reglamento de Concesiones, Licencias y Licencias Provisionales, aprobado mediante Decreto Supremo N° 24043 de 28 de junio de 1995, establece que cuando un titular de una Concesión o Licencia incurra en una de las causales señaladas en el Artículo 33 de la Ley de Electricidad, el Superintendente dispondrá de oficio o a petición de parte, la apertura del procedimiento para la declaratoria de Caducidad o Revocatoria.

Que, el Artículo 57 de Reglamento de Concesiones, Licencias y Licencias Provisionales, aprobado mediante Decreto Supremo N° 24043 de 28 de junio de 1995, señala que la Resolución que declare la Caducidad o Revocatoria podrá, en caso de ser necesario, disponer la designación de un Interventor en el procedimiento de Caducidad y Revocatoria, solo con facultades de administración mientras se proceda a la adjudicación del nuevo Titular de Concesión o Licencia.

RESOLUCIÓN AE N° 217/2010
La Paz, 27 de mayo de 2010

Que, el Decreto Supremo N° 29078 de 24 de marzo de 2007 instruye a la ex Superintendencia de Electricidad ampliar las facultades del interventor de ELFA S.A. establecidas por Resolución SSDE N° 093/2007 de 20 de marzo de 2007 y otorgarle facultades de administración para el adecuado cumplimiento de sus labores, que permitan mantener el servicio a favor de los usuarios y de la población en general.

CONSIDERANDO: (Análisis)

Que, de los antecedentes señalados precedentemente se establece que el 27 de junio de 2003 la ex Superintendencia de Electricidad, y la Empresa de Luz y Fuerza Aroma S.A. (ELFA S.A.), suscribieron un Contrato de Adecuación a la Ley de Electricidad por el plazo de cuatro (4) años, pactando las condiciones, derechos y obligaciones sujetas a regulación.

Que, la ex Superintendencia de Electricidad por Resolución SSDE N° 093/2007 de 20 de marzo de 2007 dispuso la intervención Preventiva de ELFA S.A., habiendo iniciado posteriormente el proceso de caducidad que concluyó con la emisión de la Resolución SSDE N° 246/2008 que declaró procedente la Caducidad del Contrato de Adecuación a la Ley de Electricidad suscrito entre ELFA S.A. con la ex Superintendencia de Electricidad, acto que fue confirmado por la Resolución N° 2097 de 23 de marzo de 2009, emitido por la ex – Superintendencia General del SIRESE, con lo que concluyó el trámite en Sede Administrativa, sin que dentro del plazo legal se hubiera interpuesto una demanda contencioso – administrativa, por lo que la declaratoria de caducidad emitida por la ex Superintendencia de Electricidad ha quedado confirmada.

Que, el 1 de abril de 2009 la Prefectura del Departamento de La Paz, suscribió un contrato de transferencia gratuita de las instalaciones del Sistema Eléctrico Aroma a favor de la Empresa Nacional de Electricidad – ENDE, la cual inició operaciones desde esa fecha a fin de dar continuidad al servicio en resguardo de los derechos de los usuarios del sistema, ante este panorama ELFA S.A. tuvo dejó de operar. La situación sui generis presentada, por la transferencia realizada por la Prefectura de La Paz, disolvió de facto el objeto de la intervención de resguardar la continuidad del servicio.

Que, en cumplimiento a lo que establece la Ley de Electricidad y el Reglamento de, Concesiones, Licencias y Licencias Provisionales, la ex - Superintendencia de Electricidad, mediante Resolución SSDE N° 133/2009 de 30 de abril de 2009, dispuso el inicio del proceso de licitación a fin de otorgar el título habilitante para Distribuir en el sistema a un nuevo operador, no obstante esta determinación fue tomada con siete días de anticipación al cierre de la Superintendencia de Electricidad, por lo que el trámite quedó suspendido.

Que, una vez que la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad inició sus actividades, emitió la Resolución AE N° 001/2009 de 15 de abril de 2009 mediante la cual dispuso la continuidad de la intervención a ELFA S.A., dispuesta por Resolución SSDE N° 133/2009 de 30 de abril del 2009 emitida por la ex Superintendencia de Electricidad, ratificando al ciudadano Fausto Cabrera Aguilar como Interventor de ELFA S.A.

Que el informe legal AE DLG N° 048/2009 de 10 de septiembre de 2009, establece la desaparición del riesgo de continuidad del servicio y la imposibilidad material para llevar a

cabo la licitación, puesto que el área a ser licitada, así como la infraestructura eléctrica del Sistema Eléctrico Aroma están siendo operadas por la Empresa Nacional de Electricidad (ENDE), aspecto que hace innecesaria la continuidad de la Intervención a ELFA S.A., sugiriendo instruir la realización de una auditoria específica para determinar el patrimonio real de ELFA S.A., antes de la devolución de la administración a los accionistas de la empresa.

Que, el informe legal N°106 /2010 de 20 de mayo de 2010 establece que a la fecha se ha identificado el patrimonio real de ELFA S.A. a través de una auditoria especial realizada por la Consultora Pozo & Asociados, asimismo que se han realizado las gestiones necesarias con ENDE para la firma de los respectivos contratos

Que, por otra parte los procesos regulatorios iniciados y en trámite ante el ente regulador, no pueden ser continuados debido a que el contrato con la empresa ELFA S.A. ha sido caducado y que la misma ha dejado de operar desde el 1° de abril de 2009, motivo por el cual su seguimiento, además de no tener una finalidad útil a la mejora continua del servicio, únicamente causaría la utilización ineficiente de los recursos con los que cuenta la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad, por lo que procede la cancelación de los mismos.

CONSIDERANDO: (Competencias y atribuciones de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad)

Que el Artículo 138 del Decreto Supremo N° 29894 de 9 de abril de 2009, dispuso entre otros, la extinción de la Superintendencia de Electricidad, en el plazo de sesenta (60) días y estableció que las competencias y atribuciones de la misma serían 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, el cual, en el 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 en tal sentido, corresponde que la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad, asuma la competencia de la ex Superintendencia de Electricidad para el levantamiento de la Intervención de ELFA S.A. y tomar las decisiones necesarias para la entrega de la administración de la empresa al Directorio o Accionistas de ELFA S.A., siendo que las disposiciones aplicables no contravienen lo dispuesto por la Constitución Política del Estado.

POR TANTO:

El Director Ejecutivo de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad, en atención a los antecedentes del caso, en uso de sus facultades y atribuciones conferidas por las disposiciones legales vigentes,

RESOLUCIÓN AE N° 217/2010

La Paz, 27 de mayo de 2010

RESUELVE:

PRIMERA. Disponer el Levantamiento de la Intervención de la Empresa de Luz y Fuerza Aroma S.A. (ELFA S.A.) dispuesta mediante Resolución SSDE N° 093/2007 de 20 de marzo de 2007, a partir del 1 de junio de 2010.

SEGUNDA. Instruir al Interventor de ELFA S.A. la entrega de la documentación legal, técnica y financiera producida y utilizada durante la intervención, con el inventario correspondiente, a los miembros del Directorio y/o Accionistas de la empresa, así como remitir a la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE) el informe final de la intervención y los Estados Financieros auditados hasta el 31 de mayo de 2010.

TERCERA. Instruir al Interventor de ELFA S.A. convocar a una Junta General Extraordinaria de Accionistas de ELFA S.A. siguiendo los procedimientos legales correspondientes, para la entrega de los Activos, el Patrimonio no Afecto a la Operación, así como la documentación legal, técnica y financiera producida y utilizada durante la intervención, juntamente con el inventario respectivo. En caso de no hacerse presentes, deberá proceder al depósito judicial del patrimonio, de conformidad a las normas legales vigentes.

CUARTA. Instruir a ELFA S.A. y ENDE a remitir copias de los contratos y acuerdos arribados entre ambas empresas, respecto a la posesión y propiedad del Patrimonio Afecto a la Operación, Cartera Vigente, Cartera en Mora, en los 3 meses siguientes a la notificación con la presente Resolución.

QUINTA. Disponer la cancelación de todos los procesos regulatorios en trámite de ELFA S.A. en la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad, para lo cual la Direcciones Técnicas de la AE emitirán los informes de cierre individual, en el plazo de treinta (30) días hábiles administrativos, computables a partir de la emisión de la presente Resolución.

SEXTA. De conformidad a lo establecido en el Artículo 12 inciso i) de la Ley N° 1604, disponer la publicación de la presente Resolución.

Regístrese, Comuníquese y Archívese.



Nelson Caballero Vargas
DIRECTOR EJECUTIVO

Es conforme:



Erika V. Luna Viora
DIRECTORA LEGAL a.i.