

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

SINTESIS RESOLUTIVA: Declarar improcedente la solicitud de Aclaratoria y Complementación de la Resolución AE N° 217/2010 de 27 de mayo de 2010, presentada por la Empresa de Luz y Fuerza Eléctrica de Oruro Sociedad Anónima (ELFEO S.A.)

VISTOS:

La Resolución AE N° 217/2010 de 27 de mayo de 2010, las notificaciones correspondientes, el memorial presentado por la Empresa de Luz y Fuerza Eléctrica de Oruro S.A. (ELFEO S.A) de solicitud de aclaración y complementación de la Resolución AE N° 217/2010 recepcionado el 8 de junio de 2010, bajo Registro N° 5038, el decreto DDO/164-10 de 11 de junio de 2010, y todo lo demás que ver convino y.

CONSIDERANDO: (Antecedentes)

Que, mediante Resolución AE N° 217/2010 de 27 de mayo de 2010, se dispuso el Levantamiento de la Intervención a la Empresa de Luz y Fuerza Aroma - Sociedad Anónima (ELFA S.A.), determinando entre otras disposiciones instruir al Interventor 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, 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 al 31 de mayo del 2010. Asimismo, se le instruyó convocar a una Junta General Extraordinaria de Accionistas de ELFA S.A. para la entrega de los Activos, el Patrimonio no Afecto a la Operación y toda la documentación legal, técnica y financiera producida y utilizada durante la intervención, debiendo procederse al depósito judicial, en caso de no hacerse presentes.

Que, la Resolución AE N° 217/2010, fue publicada conforme lo establecido en la disposición sexta de la misma Resolución.

Que, ELFEO S.A., mediante memorial con registro N° 5038, recibido el 8 de junio de 2010, solicitó la aclaratoria y complementación de la Resolución AE N° 217/2010.

Que, mediante decreto DDO/164-10 de 11 de junio de 2010, se tuvo por apersonado al representante legal de ELFEO S.A.

CONSIDERANDO: (Marco normativo)

Que, el Artículo 61 y siguientes del Reglamento de Concesiones, Licencias y Licencias Provisionales, aprobado mediante Decreto Supremo N° 24043 de 28 de junio de 1995, establece claramente las causales para proceder a la Intervención, así como el procedimiento para concluir la misma.

Que, el Artículo 11 párrafo I del Reglamento de la Ley de Procedimiento Administrativo para el Sistema de Regulación Sectorial – SIRESE, aprobado mediante Decreto Supremo N° 27172 de 15 de septiembre de 2003, establece que los administrados que intervengan en el procedimiento podrá solicitar, dentro de los cinco (5) días siguientes a su notificación o publicación, la aclaratoria de las resoluciones que presenten contradicciones y/o ambigüedades. Asimismo, el párrafo II de la referida norma legal establece que la entidad reguladora, resolverá la procedencia de la solicitud dentro de los cinco (5) días siguientes a su presentación, sin recurso ulterior. La aclaración no alterará sustancialmente la resolución, objeto de la misma.

CONSIDERANDO: (Argumentos presentados por ELFEO S.A.)

Que, ELFEO S.A., en su memorial de solicitud de aclaración y complementación a la Resolución AE N° 217/2010 de 27 de mayo de 2010, sustenta la misma en lo prescrito en el Artículo 24 de la Nueva Constitución Política del Estado, Artículo 16 incisos a), h), j), y k) y 18 de la LPA y Artículo 11 del RLPA – SIRESE, señalando lo siguiente:

- 1) En fecha 1 de abril de 2009, la Prefectura del Departamento de La Paz, representada por el Lic. Pablo Ramos Sánchez y la Empresa Nacional de Electricidad (ENDE) representada por el Ing. Rafael Alarcón, suscribieron un Contrato mediante el cual la Prefectura transfirió a título gratuito el Sistema Eléctrico Aroma a ENDE, para que opere, mantenga y administre el mismo, a favor de los consumidores, estableciendo en la Cláusula Novena del citado Contrato de Transferencia, que la Prefectura del Departamento de La Paz, ENDE y el Interventor de ELFA S.A., en un plazo no mayor a treinta (30) días de la firma del Contrato, suscribirían acuerdos que establezcan los mecanismos, para la recuperación de la deuda de los usuarios del sistema por el consumo del servicio, cuya recaudación sería destinada al pago de la deuda existente con ELFEO S.A. y COPSEL, por concepto de COMPRA EN BLOQUE y PAGO DE PEAJE por transporte de energía, obligaciones que se hubieran generado hasta el 31 de marzo del 2009. Señalando que la AE y el Interventor habrían asumido la responsabilidad de la deuda, el cobro de la misma y sus participación en las gestiones descritas en la Cláusula Novena del Contrato de Transferencia, obligación que habrían incumplido.
- 2) Por otra parte, señala que mediante la Resolución AE N° 217/2010 de 27 de mayo de 2010 se levanta la intervención a ELFA S.A. a partir del 1 de junio de 2010, sin embargo, no se señala que ocurrirá con el pasivo (deudas por el pago del suministro a ELFEO S.A.), incrementado durante el periodo de la intervención de la AE a dicha empresa, ni se describe que sucederá con las obligaciones y gestiones asumidas e iniciadas por el Interventor y el regulador, situación ambigua al no existir intervención a partir del 1 de junio de 2010.
- 3) Afirma, que las disposiciones Segunda y Tercera de la Resolución N° 217/2010 de 27 de mayo de 2010 son ambiguas y contradictorias ya que se instruye al

Interventor de ELFA S.A. realizar ciertas acciones, cuando el mismo ya no reviste atribución ni facultad alguna para desarrollar las mismas, ya que su cargo ha cesado el 1 de junio de 2010, por lo que sus actos estarían viciados de nulidad.

CONSIDERANDO: (Análisis de los argumentos señalados por ELFEO S.A.)

Que, la intervención dispuesta por la ex Superintendencia de Electricidad mediante Resolución SSDE N° 093/2007 de 20 de marzo de 2007, ampliada mediante Resolución SSDE N° 307/2007 de 17 de octubre de 2007, tenía como objetivo asegurar la continuidad del servicio eléctrico para los usuarios del Sistema Eléctrico Aroma.

Que, la Resolución SSDE N° 120/2008 de 17 de abril de 2008 dispuso la apertura del procedimiento de caducidad o revocatoria en contra de ELFA S.A. de conformidad a lo dispuesto en el Contrato de Adecuación, suscrito por ELFA S.A., designando al ciudadano Juan Capia Flores como Interventor en el procedimiento de caducidad y revocatoria.

Que, mediante Resolución SSDE N° 246/2008 de 7 de agosto de 2008, se declara procedente la caducidad del Contrato de Adecuación, suscrito por ELFA S.A. con la ex Superintendencia de Electricidad el 27 de junio de 2003, protocolizado el 13 de marzo de 2006, disponiendo 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, determinando además, que el Interventor del procedimiento de caducidad, continúe desempeñando sus funciones hasta que se otorgue la administración y operación del Sistema a un nuevo Titular, es decir, que la Intervención debía estar subsistente hasta la conclusión del proceso de licitación que señala 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 fue confirmada en todas sus instancias administrativas.

Que, la transferencia gratuita de las instalaciones del Sistema Eléctrico Aroma que realizó la Prefectura de La Paz a favor de ENDE, mediante la suscripción del Contrato de Transferencia PDLP/SDJ/N°108/09 de 1 de abril de 2009, produjo el cierre inmediato de las operaciones de ELFA S.A. en este sistema.

Que, ELFA S.A., al haber perdido tanto su condición de operador como la posesión y administración de las instalaciones del Sistema Eléctrico Aroma, dejó de operar a partir del 1 de abril de 2009, por lo que la Intervención perdió el objeto por el cual fue dispuesta la misma, no obstante, quedó subsistente la tarea de entrega del patrimonio de la empresa a sus propietarios, para lo cual se requiere contar con información veraz y confiable, lo que no pudo ser realizado por la ex Superintendencia de Electricidad debido al cierre de la misma, por disposición del Decreto Supremo N° 0071 del 9 de abril de 2009.

Que, mediante Resolución SSDE N° 133/2009 de 30 de abril de 2009 se dispone el inicio de Procedimiento de Licitación del Área de Operación del que era Titular la empresa ELFA S.A. con el fin de otorgar el respectivo Título Habilitante y transferir todos los activos pertenecientes a ELFA S.A., a un nuevo operador, designando como nuevo Interventor al ciudadano Fausto Cabrera Aguilar.

Que, la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad (AE) creada mediante Decreto Supremo N° 0171 de 9 de abril de 2009, inició sus actividades a partir del 13 de mayo de 2009, disponiendo como primera medida la continuidad de la Intervención de ELFA S.A. mediante Resolución AE N° 001/2009 de 15 de mayo de 2009, ratificando como Interventor al ciudadano Fausto Cabrera.

Que, el informe AE DLG N° 048/2009 de 10 de septiembre de 2009, establece que al no existir riesgo para la continuidad del servicio de electricidad y ante imposibilidad material para dar continuidad a la licitación dispuesta mediante Resolución SSDE N° 133/2009 de 30 de abril de 2009, por la falta del objeto de la licitación, debe procederse al levantamiento de la intervención, previa una auditoria específica para determinar el patrimonio real de ELFA S.A.

Que, asimismo, a la fecha se cuenta con los resultados de la consultoría realizada por la Consultora Pozo & Asociados S.R.L., cuyo informe final P&A/132/10 fue presentado en fecha 30 de marzo de 2010.

Que, el Informe AE DDO N° 98/2010 de 25 de mayo de 2010, recomienda de igual forma, dar por concluida la Intervención a ELFA S.A., considerando la imposibilidad material de realizar el mencionado proceso de licitación, toda vez que ya existe un nuevo operador en el Sistema Aroma que es ENDE.

Que, por lo anotado precedentemente, la AE ha levantado la intervención en estricto apego a las normas legales vigentes, no teniendo competencia alguna para determinar el destino del patrimonio de la empresa intervenida, por lo cual no corresponde realizar ninguna determinación, en la Resolución de Levantamiento de la Intervención, sobre los derechos u obligaciones de ELFA S.A.

Que, con respecto a las instrucción dada al Interventor en las disposiciones Segunda y Tercera de la Resolución AE N° 217/2010 de 27 de abril de 2010, es necesario aclarar que la rendición de cuentas de la gestión del Interventor, así como la convocatoria a los propietarios de la Empresa para realizar la entrega del patrimonio, son actividades emergentes de las funciones que ejerció hasta el 31 de mayo del 2010, por lo que no puede entenderse como facultades o atribuciones, puesto que las diligencias instruidas son únicamente tareas y no facultades, razón por la cual no existe posibilidad de que las actividades señaladas sean tachadas de nulas.

CONSIDERANDO: (Conclusiones)

Que ELFEQ S.A. presenta una solicitud de ampliación y enmienda de la Resolución AE 217/2010 de 27 de mayo de 2010, mediante la cual se levanta la intervención de

ELFA, argumentando que la misma no aclara lo que sucederá con los pasivos de la empresa y que habría contradicciones debido a que la Resolución dispone el levantamiento de la intervención y al mismo tiempo se otorgan facultades o atribuciones al interventor para actuar posteriormente.

Que la AE ha asumido las funciones y competencias de la ex Superintendencia de Electricidad, motivo por el cual ha dado continuidad a la Intervención de ELFA en tanto se establezca su patrimonio real, a efectos de proceder a la devolución de la empresa a sus propietarios.

Que las tareas instruidas al ex Interventor, en la Resolución AE N° 217/2010, son emergentes del ejercicio de sus funciones durante la intervención, las cuales no implican facultades o atribuciones, sobre el manejo de ELFA S.A., siendo que la entrega del patrimonio de ELFA S.A. y de los documentos de la intervención a sus propietarios es inherente a la conclusión de sus actividades.

Que la AE no tiene competencia para tomar decisiones respecto a activo o pasivo de las empresas bajo intervención, por lo cual la Resolución AE 217/2010 de 27 de mayo de 2010, no precisa de ser complementada respecto a los pasivos de ELFA S.A., ni en lo referido a la instrucción impartida sobre la convocatoria a los Directores y/o accionistas para la entrega del patrimonio de ELFA S.A. y documentos generados durante la intervención, por lo cual no es procedente la solicitud de aclaración y complementación presentada por el ELFEO S.A.

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.



Autoridad de Fiscalización y
Control Social de Electricidad
TEL: 211 411 1111

RESOLUCIÓN AE N° 251/2010
La Paz, 14 de junio de 2010

POR TANTO:

El Director Ejecutivo de la Autoridad de Fiscalización y Control Social de Electricidad, en uso de sus facultades y atribuciones conferidas por la Ley de Electricidad, su Reglamentación y demás disposiciones legales vigentes,

RESUELVE:

ÚNICO.- Declarar improcedente la solicitud de aclaración y complementación presentada por el Ing. Carlos Ramiro Dulón Pérez en representación legal de la Empresa de Luz y Fuerza Eléctrica de Oruro S.A. (ELFEO) de la Resolución AE N° 217/2010 de 27 de mayo de 2010.

Regístrese, comuníquese y archívese.

Nelson Caballero Vargas
DIRECTOR EJECUTIVO

Es conforme:

Erika V. Luna Viole
DIRECTORA LEGAL a.i.