

ACUERDO POR EL QUE SE EMITE INFORME SOLICITADO POR LA DIRECCIÓN GENERAL DE POLÍTICA ENERGÉTICA Y MINAS SOBRE EL ACUERDO DE INICIO DEL PROCEDIMIENTO DE INHABILITACIÓN Y EL TRASPASO DE LOS CLIENTES DE INSERIMOS ENERGÍA S.L. A UN COMERCIALIZADOR DE REFERENCIA

Expediente nº: INF/DE/106/19

SALA DE SUPERVISIÓN REGULATORIA

Presidenta

D^a María Fernández Pérez

Consejeros

D. Benigno Valdés Díaz

D. Mariano Bacigalupo Saggese

D. Bernardo Lorenzo Almendros

D. Xabier Ormaetxea Garai

Secretario de la Sala

D. Miguel Sánchez Blanco, Vicesecretario del Consejo.

En Madrid, a 30 de julio de 2019

En contestación a la solicitud de informe formulada por la Dirección General de Política Energética y Minas de la Secretaría de Estado de Energía sobre el acuerdo de inicio de procedimiento de inhabilitación para el ejercicio de la actividad de comercialización y el traspaso de los clientes de la comercializadora INSERIMOS ENERGÍA S.L. a un comercializador de referencia, la Sala de Supervisión Regulatoria, en el ejercicio de las competencias que le atribuye el artículo 5 (apartados 2.a y 3) de la Ley 3/2013, de 4 de junio, de creación de la Comisión Nacional de los Mercados y la Competencia, ha acordado emitir el siguiente Informe.

1 ANTECEDENTES

Inicio de la actividad de comercialización de energía eléctrica

INSERIMOS ENERGÍA S.L. (en adelante INSERIMOS) realizó la comunicación de inicio de actividad de comercialización de energía eléctrica en el mes de marzo de 2015 para el ejercicio de la actividad de comercialización en el ámbito peninsular.

Denuncias de ENDESA DISTRIBUCIÓN ELECTRICA SL y UFD DISTRIBUCIÓN ELECTRICIDAD, S.A. por impagos de facturas de peajes

Con fecha 29 de diciembre de 2017 y 18 de enero de 2018, se recibieron sendos escritos en el registro de la Comisión Nacional de los Mercados y la Competencia

(CNMC) de UFD DISTRIBUCIÓN ELECTRICIDAD, S.A (UFD) y de ENDESA DISTRIBUCIÓN ELÉCTRICA, S.L. (EDE) respectivamente, mediante los cuales ambas empresas vienen a denunciar el incumplimiento del pago de los peajes de acceso facturados a la comercializadora INSERIMOS. En el caso de EDE la cantidad impagada ascendería a un total de 1.178.388 euros y en el de UFD a 1.739.374,01 euros.

Con fecha 30 de mayo de 2018 el Director de Energía de la CNMC, en ejercicio de las atribuciones de inicio e instrucción de procedimientos sancionadores previstas en el artículo 29.2 de la Ley 3/2013, de 4 de junio, de creación de la CNMC (Ley 3/2013) y en el artículo 23.9 del Estatuto Orgánico de la CNMC (aprobado por Real Decreto 657/2013, de 30 de agosto), acordó la incoación de un procedimiento sancionador contra INSERIMOS por como una infracción grave tipificada en el artículo 65.3 de la ley 24/2013, de 26 de diciembre, del Sector Eléctrico (Ley 24/2013): *«El incumplimiento de las obligaciones resultantes de la aplicación del sistema de cargos, precios, tarifas, tarifas de último recurso y peajes, o de los criterios de recaudación, cuando no suponga un perjuicio grave para el sistema eléctrico. En particular se entenderá como incumplimiento de dichas obligaciones la falta de abono del peaje de acceso a las redes de transporte y distribución, así como de los precios o cargos conforme a lo que reglamentariamente se determine, por parte del comercializador al distribuidor en los términos del párrafo d) del artículo 46.1 de esta ley»*.

Mediante oficio de fecha 11 de octubre de 2018, se remite a la Secretaría General Técnica del actual Ministerio para la Transición Ecológica, la propuesta de Resolución de expediente sancionador descrito en el párrafo anterior.

Finalmente, y con fecha 7 de marzo de 2019 el Ministerio para la Transición Ecológica dicta resolución por la que se declara a INSERIMOS responsable de la comisión de una infracción grave, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 65.3 de la Ley 24/2013, de 26 de diciembre, como consecuencia del incumplimiento de la obligación de pago de peajes de distribución a las compañías distribuidoras EDE y UFD. En dicha resolución se impone a INSERIMOS una multa de 120.000 € por la comisión de la citada infracción y la obligación de restituir el importe total de los peajes de acceso impagados tanto a EDE como a UFD.

Inspección de la CNMC a INSERIMOS

El 6 de noviembre de 2018, el Director de Energía CNMC, en el ejercicio de las funciones previstas en el artículo 25 de la Ley 3/2013, de 4 de junio, de creación de la Comisión Nacional de los Mercados y la Competencia (CNMC) y de acuerdo con lo establecido en su disposición adicional octava 1 a) y transitoria cuarta, acuerda el inicio de una inspección a INSERIMOS que tuvo como objeto:

- Comprobar el cumplimiento de las obligaciones establecidas en las normas de referencia para el desempeño de la función de comercialización de energía eléctrica.
- Comprobar la correcta contratación de los peajes de acceso con las empresas distribuidoras correspondientes a sus suministros.
- Comprobar la correcta facturación y condiciones de venta a sus clientes.
- Comprobar la correcta información al consumidor, con carácter anual, del importe detallado de la facturación correspondiente a la tarifa de acceso que haya contratado el comercializador en su nombre con el distribuidor.
- Cualesquiera otros extremos que, relacionados con el objeto de la visita, estime necesario examinar la inspección.

En el acta de inspección adjunto como Anexo a este informe, resulta destacable -tal y como se indica en el apartado siguiente- la existencia de una deuda vencida por impago de peajes a las distribuidoras de unos 6 millones de euros a fecha 25 de enero de 2019 y, la emisión de facturas al consumidor realizadas con estimaciones de energía superiores a las medidas reales aportadas por las distribuidoras.

2 CONSIDERACIONES

2.1 Sobre el impago de peajes de acceso a la red de distribución eléctrica

El artículo 46.1.d) de la vigente Ley 24/2013, de 26 de diciembre, del Sector Eléctrico (en adelante LSE), recoge la obligación de las empresas comercializadoras de abonar el peaje de acceso a la red de distribución: *«Contratar y abonar el peaje de acceso a las redes de transporte y distribución correspondiente a la empresa distribuidora a partir de los datos de facturación, con independencia de su cobro del consumidor final, así como abonar los precios y cargos conforme a lo que reglamentariamente se determine, con independencia de su cobro del consumidor final.»*

Respecto al periodo de pago que establece la normativa, el Real Decreto 1164/2001 indica el plazo para abonar las facturas de los peajes de acceso a las distribuidoras: *«El período de pago de las tarifas de acceso se establece en veinte días naturales desde la emisión de la factura por parte de la empresa distribuidora. En el caso de que el último día del período de pago fuera sábado o festivo, éste vencerá el primer día laborable que le siga.»*

Por su parte, en el artículo 73 del Real Decreto 1955/2000, de 1 de diciembre, se establecen los requisitos necesarios para realizar la actividad de comercialización que se refieren a la capacidad legal, técnica y económica. En concreto, el apartado 3 ter, establece que *“El pago de los peajes de acceso a la*

red y de los cargos es un requisito de capacidad económica que se acreditará conforme a derecho”.

Según consta en el acta de inspección de la CNMC de fecha 14 de febrero de 2019, a fecha 25 de enero de 2019, INSERIMOS cuenta con un total de deuda vencida no abonada a EDE y UFD por valor de 6.011.700,36 euros, con el siguiente desglose.

Tabla 1. Deuda vencida de INSERIMOS a fecha 25 de enero de 2019

Empresa distribuidora	Deuda Vencida ant. a 06/10/18	Deuda Vencida post. a 06/10/18	TOTAL
ENDESA DISTRIBUCIÓN ELECT., S.L.	15.790,18 €	2.495.841,63 €	2.511.631,81 €
UFD DISTRIBUCIÓN ELEC., S.A.	1.716.056,78 €	1.784.011,77 €	3.500.068,55 €
TOTAL	1.731.846,96	4.279.853,40	6.011.700,36 €

Cabe señalar que el 14 de febrero de 2019 se remitió el acta de inspección a INSERIMOS para que, en el plazo de 15 días efectuara las alegaciones que considerara conveniente. Una vez transcurrido dicho plazo, la citada empresa no presentó alegaciones al acta de inspección.

Con posteridad a esta fecha y según información disponible en la CNMC remitida por las empresas distribuidoras, la deuda vencida a fecha 17 de julio de 2019, alcanzaría un volumen total de más de **6,5 millones de euros**, según el siguiente desglose por empresa distribuidora:

Empresa distribuidora	Deuda vencida a fecha 16/7/2019
UFD DISTRIBUCIÓN ELECT. S.A.	2.779.239,30 €
ENDESA DISTRIBUCIÓN ELÉCTRICA, S.L.	3.727.950,60 €*
TOTAL	6.507.189,90 €

*De esta cantidad, 282.020,56 € suponen intereses demora

Teniendo en cuenta los incumplimientos puestos de manifiesto de impagos de peajes desde el año 2017, resulta cuestionable la capacidad económica de la comercializadora para suministrar a sus clientes y estaría incumpliendo el requisito de capacidad económica¹ necesario para ejercer la actividad.

2.2 Sobre otros incumplimientos de medidas de protección a los consumidores

Según consta en el acta de inspección de la CNMC de fecha 14 de febrero de 2019, INSERIMOS:

¹ Artículo 73.3 ter RD 1955/2000: El pago de los peajes de acceso a la red y de los cargos es un requisito de capacidad económica que se acreditará conforme a derecho.

- No dispone de capacidad para emitir de forma automatizada (a excepción del correo electrónico) un acuse de recibo de las reclamaciones presentadas por los consumidores con indicación de la fecha, hora y número de solicitud, de manera que quede constancia de la hora y fecha en que la solicitud ha tenido entrada, conforme a lo establecido en el artículo. 46, letra o) de la LSE.
- Se ha detectado que la comercializadora emite facturaciones de consumos de energía estimadas a determinados clientes que no son acordes a las facturaciones de peajes de los consumos de energía que emiten las empresas distribuidoras. Estas estimaciones de energía que realiza INSERIMOS no estarían justificadas porque no habría retraso en las correspondientes facturaciones de los distribuidores, es decir, en el momento de emisión de la factura de INSERIMOS a los consumidores afectados, ya se tendría el dato de consumo facturado por el distribuidor a INSERIMOS. Debe destacarse que estas estimaciones de energía facturadas han sido superiores a los consumos reales de los clientes y no han sido regularizados en las siguientes facturaciones.

2.3 Sobre la vinculación de INSERIMOS con otra comercializadora que actualmente ejerce la actividad de comercialización

La comercializadora INSERIMOS mantiene una vinculación societaria con otra comercializadora que actualmente también está ejerciendo la actividad denominada LUVON ENERGÍA S.L. (en adelante LUVON). Según la información pública a través del Boletín Oficial del Registro Mercantil, el administrador único de ambas comercializadoras y único socio accionista que posee el 100% de las acciones, es **[INICIO CONFIDENCIAL] [FIN CONFIDENCIAL]**.

Una de las medidas cautelares que se ha adoptado mientras que dura la tramitación del procedimiento de inhabilitación de INSERIMOS consiste en impedir el traspaso entre empresas vinculadas. Según lo anterior, INSERIMOS no debe traspasar ningún contrato hacia LUVON, y, en el caso de hacerlo, los distribuidores deben rechazar el cambio de comercializador. En este sentido debe destacarse que según la información de cambios de comercializador proporcionada por las empresas distribuidoras, LUVON estaría solicitando cambios de comercializador de consumidores que proceden de INSERIMOS pero que están siendo rechazados en cumplimiento de la medida cautelar de impedir traspasos de consumidores entre empresas vinculadas. De acuerdo con esta información, y a fecha 22 de julio de 2019, LUVON habría solicitado cambios de comercializador de 21 consumidores² suministrados por INSERIMOS a su favor a raíz de acuerdo de inicio de inhabilitación de esta última.

El acuerdo de inicio de procedimiento de inhabilitación también incluye una medida cautelar para evitar que INSERIMOS pueda tramitar nuevas altas o

² En las redes de distribución de Endesa, Iberdrola y Unión Fenosa.

cambios de comercializador a su favor. Por su parte, INSERIMOS estaría tramitando nuevas altas y cambios de comercializador a pesar de que pueda ser conocedor de dicha medida. Cabe señalar que estas solicitudes estarían siendo rechazadas por los distribuidores de energía eléctrica, todo ello en cumplimiento de dicha medida cautelar.

Adicionalmente, y al margen del procedimiento de inhabilitación referido a INSERIMOS, cabría plantearse el cumplimiento de los requisitos de capacidad técnica y económica por parte de LUVON, a los efectos, en su caso, del posible inicio de un procedimiento específico de inhabilitación referido a esta empresa, toda vez que su propietario y administrador es el mismo que el de INSERIMOS. A este respecto, cabe recordar que el artículo 69.3 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas, que prevé que las declaraciones responsables y comunicaciones de inicio de actividad de comercialización deben entenderse *“sin perjuicio de las facultades de comprobación, control e inspección que tengan atribuidas las Administraciones Públicas”*. Así, al margen de la conveniencia (ya señalada en el informe de 11 de febrero de 2016 relativo al expediente INF/DE/157/15) de adoptar las medidas necesarias para impedir –al amparo del artículo 69.4 de la mencionada Ley 39/2015, de 1 de octubre³– que los sujetos inhabilitados (o las empresas vinculadas a los mismo) puedan realizar una nueva comunicación de inicio de actividad con el mismo objeto, se podría, en el marco normativo actual, y dadas las circunstancias que concurren en LUVON, realizar de oficio labores de supervisión específica de los requisitos de capacidad de esta empresa, y, en su caso, a la vista del resultado de las mismas, iniciar un procedimiento de inhabilitación.

Finalmente, cabe señalar que, según información disponible en esta Comisión, a finales de junio de 2019, INSERIMOS contaba con un total de 22.501 clientes, 7.802 clientes más que a finales marzo de 2019. Por su parte, LUVON, que presentaba 7 clientes a finales de marzo de 2019, pasa a tener 235 clientes a finales de junio de 2019.

³ *“La inexactitud, falsedad u omisión, de carácter esencial, de cualquier dato o información que se incorpore a una declaración responsable o a una comunicación, o la no presentación ante la Administración competente de la declaración responsable, la documentación que sea en su caso requerida para acreditar el cumplimiento de lo declarado, o la comunicación, determinará la imposibilidad de continuar con el ejercicio del derecho o actividad afectada desde el momento en que se tenga constancia de tales hechos, sin perjuicio de las responsabilidades penales, civiles o administrativas a que hubiera lugar.*

Asimismo, la resolución de la Administración Pública que declare tales circunstancias podrá determinar la obligación del interesado de restituir la situación jurídica al momento previo al reconocimiento o al ejercicio del derecho o al inicio de la actividad correspondiente, así como la imposibilidad de instar un nuevo procedimiento con el mismo objeto durante un período de tiempo determinado por la ley, todo ello conforme a los términos establecidos en las normas sectoriales de aplicación.”

3 CONCLUSIONES

PRIMERA. – La comercializadora INSERIMOS mantiene una deuda pendiente de pago con varias distribuidoras por un valor que supera los **seis millones de euros**.

SEGUNDA. – De acuerdo con la inspección realizada por esta Comisión, INSERIMOS ha facturado a determinados clientes con energías estimadas por encima de las energías reales comunicadas por las distribuidoras correspondientes.

TERCERA. - La comercializadora INSERIMOS mantiene una vinculación con la comercializadora LUVON que actualmente está ejerciendo también la actividad de comercialización. De acuerdo con la información disponible en esta Comisión, LUVON ha solicitado cambios de comercializador a su favor de consumidores suministrados por INSERIMOS tras el inicio de acuerdo de inhabilitación. Por su parte INSERIMOS ha continuado tramitando cambios de comercializador y nuevas altas a su favor.

Remítase el presente informe a la Dirección de Política Energética y Minas de la Secretaría de Estado de Energía.

ANEXO:
ACTA DE INSPECCION DE LA CNMC A INSERIMOS

[INICIO CONFIDENCIAL]

[FIN CONFIDENCIAL]