

AGENCIA DE REGULACION Y CONTROL DE LAS TELECOMUNICACIONES, ARCOTEL

CONSIDERANDO:

Que, la Constitución de la República del Ecuador, manda:

"Art. 76.- En todo proceso en el que se determinen derechos y obligaciones de cualquier orden, se asegurará el derecho al debido proceso que incluirá las siguientes garantías básicas:

1. Corresponde a toda autoridad administrativa o judicial, garantizar el cumplimiento de las normas y los derechos de las partes.

(...)

3. Nadie podrá ser juzgado ni sancionado por un acto u omisión que, al momento de cometerse, no esté tipificado en la ley como infracción penal, administrativa o de otra naturaleza; ni se le aplicará una sanción no prevista por la Constitución o la ley. Sólo se podrá juzgar a una persona ante un juez o autoridad competente y con observancia del trámite propio de cada procedimiento. (Lo resaltado me corresponde).

7. El derecho de las personas a la defensa incluirá las siguientes garantías:

a) Nadie podrá ser privado del derecho a la defensa en ninguna etapa o grado del procedimiento.

(...)

h) Presentar de forma verbal o escrita las razones o argumentos de los que se crea asistida y replicar los argumentos de las otras partes; presentar pruebas y contradecir las que se presenten en su contra.

(...)

l) Las resoluciones de los poderes públicos deberán ser motivadas. No habrá motivación si en la resolución no se enuncian las normas o principios jurídicos en que se funda y no se explica la pertinencia de su aplicación a los antecedentes de hecho. Los actos administrativos, resoluciones o fallos que no se encuentren debidamente motivados se considerarán nulos. Las servidoras o servidores responsables serán sancionados."

"Art. 82.- El derecho a la seguridad jurídica se fundamenta en el respeto a la Constitución y en la existencia de normas jurídicas previas, claras, públicas y aplicadas por las autoridades competentes." (Lo resaltado me corresponde).

"Art. 83.- Son deberes y responsabilidades de las ecuatorianas y los ecuatorianos, sin perjuicio de otros previstos en la Constitución y la ley: 1. Acatar y cumplir la Constitución, la ley y las decisiones legítimas de autoridad competente."

"Art. 226.- Las instituciones del Estado, sus organismos, dependencias, las servidoras o servidores públicos y las personas que actúen en virtud de una potestad estatal ejercerán solamente las competencias y facultades que les sean atribuidas en la Constitución y la ley. Tendrán el deber coordinar acciones para el cumplimiento de sus fines y hacer efectivo el goce y ejercicio de los derechos reconocidos en la Constitución." (Lo resaltado me corresponde).

"Art. 261.- El Estado central tendrá competencias exclusivas sobre: ... 10. El espectro radioeléctrico y el régimen general de comunicaciones y telecomunicaciones..."

"Art. 313.- El Estado se reserva el derecho de administrar, regular, controlar y gestionar los sectores estratégicos, de conformidad con los principios de sostenibilidad ambiental, precaución, prevención y eficiencia.- Los sectores estratégicos, de decisión y control exclusivo del Estado, son aquellos que por su trascendencia y magnitud tienen decisiva influencia económica, social, política o ambiental, y deberán orientarse al pleno desarrollo de los derechos y al interés social.- Se consideran sectores estratégicos la energía en todas sus formas, las telecomunicaciones, los recursos naturales no renovables, el transporte y la refinación de hidrocarburos, la biodiversidad y el patrimonio genético, el espectro radioeléctrico, el agua, y los demás que determine la ley."

Que, la Ley Orgánica de Comunicación dispone:

“Art. 105.- Administración del espectro radioeléctrico.- El espectro radioeléctrico es un bien de dominio público del Estado, inalienable, imprescriptible e inembargable.- La administración para el uso y aprovechamiento técnico de este recurso público estratégico la ejercerá el Estado central a través de la autoridad de telecomunicaciones.- En ningún caso, la administración del espectro radioeléctrico implica realizar actividades de control sobre los contenidos de los medios de comunicación.”.

“Art. 112.- Terminación de la concesión de frecuencia.- La concesión de frecuencias del espectro radioeléctrico para el funcionamiento de estaciones de radio y televisión de señal abierta terminará por las siguientes causas: (...) 10. Por las demás causas establecidas en la ley.”.

DISPOSICIONES TRANSITORIAS

“DÉCIMA.- De conformidad con el informe presentado el 18 de mayo de 2009 por la Comisión para la Auditoría de las Concesiones de las Frecuencias de Radio y Televisión, creada por disposición constitucional las frecuencias de radio y televisión **que no hayan sido otorgadas por autoridad competente**; las que no han iniciado la operación en el plazo señalado en el contrato de concesión; las que no hayan pagado las tarifas de uso de concesión durante seis meses consecutivos; las que se hayan arrendado por más de dos años o transferido bajo cualquier modalidad el uso de la frecuencia a terceros; y, las que han convertido estaciones repetidoras en matrices o viceversa, **serán revertidas al Estado por la autoridad de telecomunicaciones, aplicando el debido proceso** establecido en el reglamento que para estos efectos dicte la autoridad de Telecomunicaciones”. (Lo resaltado me corresponde).

“VIGÉSIMO CUARTA: Dentro del plazo máximo de treinta días a partir de la aprobación de esta Constitución, el Ejecutivo conformará una comisión para realizar una auditoría de las concesiones de las frecuencias de radio y televisión, cuyo informe se entregará en un plazo máximo de ciento ochenta días”.

Que, la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, publicada en el Registro Oficial Tercer Suplemento No. 439, de 18 de febrero de 2015 establece:

“Art. 47.- Extinción de los títulos habilitantes de servicios de radiodifusión.- Los títulos habilitantes otorgados a prestadores de servicios de radiodifusión y sistemas de audio y video por suscripción terminan, además de las causales establecidas en la Ley Orgánica de Comunicación, por los siguientes incumplimientos:

3. Los demás establecidos en el ordenamiento jurídico y títulos habilitantes correspondientes.”.

“Art. 142.- Creación y naturaleza.- Créase la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones (ARCOTEL) como persona jurídica de derecho público, con autonomía administrativa, técnica, económica, financiera y patrimonio propio, adscrita al Ministerio rector de las Telecomunicaciones y de la Sociedad de la Información. La Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones es la entidad encargada de la administración, regulación y control de las telecomunicaciones y del espectro radioeléctrico y su gestión, así como de los aspectos técnicos de la gestión de medios de comunicación social que usen frecuencias del espectro radioeléctrico o que instalen y operen redes.”.

“Art. 144.- Competencias de la Agencia.- Corresponde a la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones:

7. Normar, sustanciar y resolver los procedimientos de otorgamiento, administración y extinción de los títulos habilitantes previstos en la ley.”.

“Art. 147.- Director Ejecutivo.- La Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones será dirigida y administrada por la o el Director Ejecutivo, de libre nombramiento y remoción del Directorio.

Con excepción de las competencias expresamente reservadas al Directorio, la o el Director Ejecutivo tiene plena competencia para expedir todos los actos necesarios para el logro de los objetivos de esta Ley y el cumplimiento de las funciones de administración, gestión, regulación y control de las telecomunicaciones y del espectro radioeléctrico, así como para regular y controlar



los aspectos técnicos de la gestión de medios de comunicación social que usen frecuencias del espectro radioeléctrico o que instalen y operen redes, tales como los de audio y vídeo por suscripción.

Ejercerá sus competencias de acuerdo con lo establecido en esta Ley, su Reglamento General y las normas técnicas, planes generales y reglamentos que emita el Directorio y, en general, de acuerdo con lo establecido en el ordenamiento jurídico vigente".

"Art. 148.- Atribuciones del Director Ejecutivo.- Corresponde a la Directora o Director Ejecutivo de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones:

(...)

3. Dirigir el procedimiento de sustanciación y resolver sobre el otorgamiento y **extinción de los títulos habilitantes** contemplados en esta Ley, tanto en otorgamiento directo como mediante concurso público, así como suscribir los correspondientes títulos habilitantes, de conformidad con esta Ley, su Reglamento General y los reglamentos expedidos por el Directorio. (...) 12. Delegar una o más de sus competencias a los funcionarios de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones." (Lo resaltado me corresponde).

"DISPOSICIONES TRANSITORIAS

QUINTA.- La Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, dentro del plazo de ciento ochenta días contados a partir de la publicación en el Registro Oficial de la presente Ley, adecuará formal y materialmente la normativa secundaria que haya emitido el CONATEL o el extinto CONARTEL y expedirá los reglamentos, normas técnicas y demás regulaciones previstas en esta Ley. **En aquellos aspectos que no se opongan a la presente Ley y su Reglamento General, los reglamentos emitidos por el Consejo Nacional de Telecomunicaciones se mantendrán vigentes, mientras no sean expresamente derogados por la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones.**" (Lo resaltado me corresponde).

"DISPOSICIÓN FINAL

CUARTA.- La Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones ejercerá las funciones de regulación, control y administración atribuidas al Consejo Nacional de Telecomunicaciones, Superintendencia de Telecomunicaciones y Secretaría Nacional de Telecomunicaciones en la Ley de Comercio Electrónico, Firmas Electrónicas y Mensajes de Datos, su Reglamento General y demás normativa."

Que, La Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, mediante Resolución 04-03-ARCOTEL-2016 de 28 de marzo de 2016 expidió el "REGLAMENTO PARA OTORGAR TÍTULOS HABILITANTES PARA SERVICIOS DEL RÉGIMEN GENERAL DE TELECOMUNICACIONES Y FRECUENCIAS DEL ESPECTRO RADIOELÉCTRICO", en el que señala:

"Artículo 199.- Causales de terminación del título habilitante.- Un título habilitante de radiodifusión sonora y de televisión, puede terminar por lo dispuesto en la Ley Orgánica de Comunicación, la Ley Orgánica de Telecomunicaciones y sus reglamentos generales y demás normas aplicables que correspondan.

Para el caso de incumplimiento de los objetivos establecidos en el proyecto comunicacional, se necesitará el informe vinculante del Consejo de Regulación y Desarrollo de la Información y Comunicación.

Artículo 200.- Procedimiento.- La ARCOTEL, contando con los informes técnicos, jurídicos y/o económicos – financieros correspondientes del título habilitante en el cual se señale el incumplimiento o causal, se notificará al prestador del servicio, con el acto administrativo de inicio del proceso de terminación unilateral y anticipada del Título Habilitante señalando específicamente el incumplimiento o causal en que ha incurrido; adjuntando los informes técnicos, jurídicos y/o económicos, concediéndole el término de hasta quince (15) días para



que presente los justificativos y la documentación que consideraren pertinentes en defensa de sus derechos.

Vencido el término señalado en el párrafo anterior con la presentación de los justificativos y documentación respectiva o sin ellos, la ARCOTEL, dentro del término de hasta quince (15) días, emitirá el acto administrativo por medio del cual resuelva lo que en derecho corresponda.”.

Que, mediante la Resolución ARCOTEL-2015-00132 de 16 de junio de 2015, la Dirección Ejecutiva de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, realizó algunas delegaciones a las diferentes unidades de la ARCOTEL, entre las cuales están:

DISPOSICIONES TRANSITORIAS

“**PRIMERA** Con relación a las atribuciones contenidas en el Artículo 2, numeral 2.1 de la presente Resolución y adicionalmente a las que constan en la Resolución ARCOTEL-DE-2015-00031 de 25 de marzo de 2015, el señor Asesor Institucional ahí mencionado, ejecutará las siguientes:

1. Sustanciar, y resolver lo que en derecho corresponda, respecto a los procedimientos administrativos de terminación, correspondientes a las causales tipificadas en el artículo 112 de la Ley Orgánica de Comunicación y el artículo 47 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, excepto por incurrir en mora en el pago de sus obligaciones, por tres meses o más pensiones consecutivas” (Lo resaltado me corresponde).

Que, el Estatuto del Régimen Jurídico y Administrativo de la Función Ejecutiva señala:

“**Art. 65.- ACTO ADMINISTRATIVO.-** Es toda declaración unilateral efectuada en ejercicio de la función administrativa que produce efectos jurídicos individuales de forma directa.” (Lo resaltado me corresponde).

“**Art. 66.- VIGENCIA.-** Los actos administrativos, para su plena validez deberán ser obligatoriamente notificados al administrado y mientras no lo sean no tendrán eficacia con respecto a quienes se haya omitido la notificación. La ejecución de actuaciones ordenadas en actos administrativos no notificados constituirá, para efectos de la responsabilidad de los funcionarios públicos, vías de hecho.” (Lo resaltado me corresponde).

“**Art. 68.- LEGITIMIDAD Y EJECUTORIEDAD.-** Los actos administrativos se presumen legítimos y deben cumplirse desde que se dicten y de ser el caso, se notifiquen, salvo los casos de suspensión previstos en este estatuto.” (Lo resaltado me corresponde).

“**Art. 89.- ORIGEN DE LA EXTINCION O REFORMA.-** Los actos administrativos que expidan los órganos y entidades sometidos a este estatuto se extinguen o reforman en sede administrativa de oficio o a petición del administrado. (...)”.

“**Art. 96.- ACTOS PROPIOS.-** Bajo ningún concepto los administrados podrán ser perjudicados por los errores u omisiones cometidos por los organismos y entidades sometidos a este estatuto en los respectivos procedimientos administrativos, especialmente cuando dichos errores u omisiones se refieran a trámites, autorizaciones o informes que dichas entidades u organismos conocían, o debían conocer, que debían ser solicitados o llevados a cabo. Se exceptúa cuando dichos errores u omisiones hayan sido provocados por el particular interesado”.

“**Art. 193.- Irretroactividad.** 1. Serán de aplicación las disposiciones sancionadoras vigentes en el momento de producirse los hechos que constituyan infracción administrativa.” (Lo resaltado me corresponde).

Que, el 04 de agosto de 1993 ante el Notario Segundo del cantón Quito, entre la ex – Superintendencia de Telecomunicaciones y la señora Inés María Velástegui Galarza como Representante y Procurador Común de la señora Esthela María Galarza Moya, cónyuge sobreviviente y de los señores; Négulo Adalberto, Néstor Serafín, Luis Alfonso, Antonio Gerardo,

Fernando Ramón, Fausto David, Cleotilde Adelina, Angel Marcelo, Carlos Humberto y Esthela del Rosario Velástegui Galarza, herederos del señor Julio Darío Velasteguí Fernández, se suscribió el contrato de traspaso de concesión de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", para servir a la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua.

- Que,** mediante escritura de compraventa y cesión de derechos de 7 de abril de 1997, ante el Notario Público del cantón Ambato, el señor Negulo Velastegui Galarza, coheredero y concesionario de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", matriz de la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua, vendió lo equipos, accesorios, enceres como los muebles, instalaciones, etc y a la vez cedió los derechos que posee en la citada estación, favor del coheredero señor Fernando Velastegui Galarza.
- Que,** con escritura de compraventa y cesión de derechos de 2 de enero de 1998, ante el Notario Público del cantón Ambato, la señora Esthela del Rosario Velastegui Galarza, coheredera y concesionaria de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", matriz de la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua, vendió lo equipos, accesorios, enceres como los muebles, instalaciones, etc y a la vez cedió los derechos que posee en la citada estación, favor del coheredero señor Fernando Velastegui Galarza.
- Que,** la ex - Superintendencia de Telecomunicaciones, a través del oficio No. STL-2004-0816 de 12 de mayo de 2004, renovó el contrato de concesión de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", matriz de la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua.
- Que,** con oficio ITC-2014-1588 de 07 de agosto de 2014, la ex - Superintendencia de Telecomunicaciones emitió el informe de operación de la estación "RUMBA STEREO" (88.9MHz), matriz de la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua, y, repetidora de la ciudad de Riobamba (88.9 MHz), en el que manifiesta que se encuentran operando con los parámetros técnicos autorizados en el contrato de concesión.
- Que,** el ex - Consejo Nacional de Telecomunicaciones mediante Resolución RTV-734-25-CONATEL-2014 de 22 de octubre de 2014 en el artículo 3 manifiesta que *"Las estaciones de Radiodifusión Sonora, Televisión ABIERTA Y Sistemas de Audio y Video por Suscripción cuyos contratos de concesión vencieron antes y a partir de la vigencia de la Ley Orgánica de Comunicación, continuarán operando hasta que el Consejo Nacional de Telecomunicaciones, con sujeción a lo dispuesto en el artículo 83 del Reglamento General a la Ley Orgánica de Comunicación y demás normativa aplicable, disponga lo pertinente."*, en virtud de lo cual el citado contrato de concesión de la referida frecuencia se encuentra prorrogado.
- Que,** el 29 de enero de 2015 ante el Notario Vigésimo Cuarto del cantón Quito, entre la ex - Secretaría Nacional de Telecomunicaciones y la compañía CONTINENTAL RADIO CONTIRADIO S.A., se suscribió un contrato modificatorio de cambio de titularidad de persona natural a persona jurídica, de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", matriz de la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua, repetidora de la ciudad de Riobamba, Provincia de Chimborazo.
- Que,** en el Informe emitido el 18 de mayo de 2009 por la Comisión para la Auditoría de las Concesiones de las Frecuencias de Radio y Televisión, se menciona el Listado de contratos renovados automáticamente por parte de la ex - Superintendente de Telecomunicaciones, en el mismo que consta la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", matriz de la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua.
- Que,** mediante Resolución ARCOTEL-2016-0562 de 13 de junio de 2015 la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, resolvió:

"ARTÍCULO DOS: Disponer el inicio del proceso de terminación anticipada y unilateral del contrato de concesión de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", para servir a la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua, y, repetidora de la ciudad de Riobamba, Provincia de Chimborazo, celebrado el 04 de agosto de 1993 ante el Notario Segundo del cantón Quito; y, renovado mediante oficio No.

STL-2004-0816 de 12 de mayo de 2004 por la ex – Superintendencia de Telecomunicaciones, a favor de los Herederos del señor Julio Velástegui Fernández, actualmente por cambio de titularidad se encuentra a nombre de la compañía CONTINENTAL RADIO CONTIRADIO S.A., por haber obtenido la renovación automática de la frecuencia por autoridad no competente, conforme lo establece la Disposición Transitoria Décima de la Ley Orgánica de Comunicación.

ARTÍCULO TRES: Otorgar a la compañía CONTINENTAL RADIO CONTIRADIO S.A., el término de hasta quince (15) días, contados a partir del día hábil siguiente a la fecha de notificación de la presente Resolución, para que conteste por escrito el cargo imputado en su contra y ejerzan el derecho a la legítima defensa, en aplicación de los derechos que se encuentran consagrados en el artículo 75 y 76, numeral 7 de la Constitución de la República del Ecuador, referentes a la tutela efectiva y al debido proceso, así como también a lo establecido en el artículo 200 del "REGLAMENTO PARA OTORGAR TÍTULOS HABILITANTES PARA SERVICIOS DEL RÉGIMEN GENERAL DE TELECOMUNICACIONES Y FRECUENCIAS DEL ESPECTRO RADIOELÉCTRICO", expedido mediante Resolución 04-03-ARCOTEL-2016 de 28 de marzo de 2016.- Adicionalmente, el administrado en su respuesta que realice dentro del proceso administrativo, puede expresar su preferencia y consentimiento para ser notificado en una dirección de correo electrónico."

Que, con oficio Nro. ARCOTEL-DGDA-2016-0604-OF de 14 de junio de 2016, la Secretaria General de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones notifico el contenido de la Resolución ARCOTEL-2016-0562 de 13 de junio de 2015, con fecha **16 de junio de 2016**.

Que, mediante comunicación s/n de 22 de junio de 2016, ingresada con número de trámite ARCOTEL-DGDA-2016-010114-E de 24 de junio de 2016, el señor Luis Alberto Velastegui Osorio en calidad de Gerente General de la compañía CONTINENTAL RADIO CONTIRADIO S.A., concesionaria de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", para servir a la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua, y, repetidora de la ciudad de Riobamba, presentó su escrito de contestación en el que solicitó "...el archivo del proceso de inicio de terminación anticipada y unilateral del contrato de concesión de la frecuencia 88.9 MHz y por lo tanto se deje sin efecto la Resolución ARCOTEL-2016-0562 de 13 de junio de 2016."

Que, la Dirección Jurídica de Regulación de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones mediante informe jurídico Nro. ARCOTEL-DJR-2016-1463 de 18 de julio de 2016, realizó el siguiente análisis:

"El artículo 226 de la Constitución de la República del Ecuador, plasma el principio del Derecho Público que determina que las instituciones del Estado y sus funcionarios ejercerán las competencias y facultades que les sean atribuidas, lo cual manda a la DIRECTORA EJECUTIVA de la Agencia de Control y Regulación de las Telecomunicaciones, de conformidad con lo establecido en el artículo 147 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, ejerza todas las competencias, atribuciones, funciones, representaciones y delegaciones constantes en leyes, reglamentos y demás instrumentos normativos; entre dichas facultades se encuentra la administración del uso y aprovechamiento técnico del espectro radioeléctrico, la facultad de delegar competencias a uno o más funcionarios de la Agencia, así como la cancelación y/o terminación de los contratos de concesiones de frecuencias y/o autorizaciones de conformidad con lo dispuesto en la Ley Orgánica de Telecomunicaciones y la Ley Orgánica de Comunicación.

El contenido de la Resolución ARCOTEL-2016-0562 de 13 de junio de 2016, fue notificado a la concesionaria el **16 de junio de 2016** mediante oficio Nro. ARCOTEL-DGDA-2016-0604-OF de 14 de junio de 2016, otorgándole el término de hasta (quince) 15 días, para que presente sus argumentos respecto al procedimiento administrativo iniciado.

El señor Luis Alberto Velástegui Osorio, en calidad de Gerente General de la compañía CONTINENTAL RADIO CONTIRADIO S.A., concesionaria de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", para servir a la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua, y, repetidora de la ciudad de Riobamba, con fecha 24 de junio de 2016 presentó su escrito de contestación de conformidad a lo determinado en el artículo 200 del "REGLAMENTO PARA OTORGAR TÍTULOS HABILITANTES PARA SERVICIOS DEL



RÉGIMEN GENERAL DE TELECOMUNICACIONES Y FRECUENCIAS DEL ESPECTRO RADIOELÉCTRICO, dentro del plazo establecido por lo que es admisible a trámite.

Considerando que el escrito de contestación, materia del análisis, es admisible a trámite, se procede a revisar los argumentos esgrimidos por el señor Luis Alberto Velástegui Osorio, en calidad de Gerente General de la compañía CONTINENTAL RADIO CONTIRADIO S.A., concesionaria de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", para servir a la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua, y, repetidora de la ciudad de Riobamba, en contra de la Resolución ARCOTEL-2016-0562 de 13 de junio de 2016, los cuales de forma textual señalan:

El ex CONARTEL en uso de sus atribuciones y facultades legales, determinadas en: el artículo 2; las letras b) y d) del artículo enumerado quinto que se encontraba a continuación del artículo 5; y, Primera Disposición Transitoria de la Ley Reformatoria a la Ley de Radiodifusión y Televisión de la derogada Ley de Radiodifusión Televisión, emite la Resolución No. 2217-CONARTEL-02 de 31 de julio de 2002, con la cual se dispone a la ex - Superintendencia de Telecomunicaciones proceda a renovar los contratos de concesión autorizados por el ex CONARTEL.

Los actos reglamentarios y administrativos promulgados por autoridad competente, se encuentran investidos del principio de legalidad y ejecutoriedad, por lo que estos deben ser cumplidos durante su vigencia; por lo que la ex Superintendencia de Telecomunicaciones en cumplimiento de sus atribuciones contempladas las letras a), c) y g) del artículo innumerado sexto que constaba a continuación del artículo 6 de la derogada Ley de Radiodifusión y Televisión respecto a la administración de espectro radioeléctrico, procedió a efectuar los trámites relativos a la ejecución de la Resolución No. 2217- CONARTEL-02, e inició el proceso de renovación de la frecuencia 88.9 MHz de la estación "RUMBA STEREO FM" de la ciudad de Ambato.

El segundo inciso del artículo 9 de la derogada Ley de Radiodifusión y Televisión y el artículo 20 del derogado Reglamento General al Ley de Radiodifusión y Televisión, publicado en el R.O. No. 864-Suplemento de 17 de enero de 1996 (normativa aplicable al momento de la renovación de la frecuencia 88.9 MHz), establecía que la concesión era renovable sucesivamente, sin otro requisito que la comprobación por parte de la Superintendencia de Telecomunicaciones, en base a los controles técnicos y administrativos regulares de que la estación realiza sus actividades con observancia de la Ley y los reglamentos, así también disponía que para esta renovación no era necesaria la celebración de nuevo contrato. En este sentido la ex Superintendencia de Telecomunicaciones, informa que sobre la base de los controles y monitoreos realizados, Radio "RUMBA STEREO FM" ha venido operando de acuerdo a los parámetros autorizados. Con respecto al requisito establecido en el Art. 3 de la Resolución No. 2217-CONARTEL-02, en su momento la concesionaria demostró que se encontraba al día en el pago de sus obligaciones.

(...)

No es responsabilidad del administrado, buena fe y confianza legítima La Disposición Transitoria Décima de la Ley Orgánica de Comunicación, determina que: **"De conformidad con el informe presentado el 18 de mayo de 2009 por la Comisión para la Auditoría de las Concesiones de las Frecuencias de Radio y Televisión, creada por disposición constitucional las frecuencias de radio y televisión que no hayan sido otorgadas por autoridad competente; las que no han iniciado la operación en el plazo señalado en el contrato de concesión; las que no hayan pagado las tarifas de uso de concesión durante seis meses consecutivos; las que se hayan arrendado por más de dos años o transferido bajo cualquier modalidad el uso de la frecuencia a terceros; y, las que han convertido estaciones repetidoras en matrices o viceversa, serán revertidas al Estado por la autoridad de telecomunicaciones, aplicando el debido proceso establecido en el reglamento que para estos efectos dicte la autoridad de Telecomunicaciones"**, disposición que debe ser analizada de manera integral a fin de establecer su espíritu, toda vez que unos casos pueden ser errores de responsabilidad directa del concesionario, pero otros errores de responsabilidad de la administración como es el caso de la presente impugnación y no ha sido provocado por el administrado (según informe de la Comisión Auditora de Frecuencias), de ahí que es importante recordar que el artículo 96 del ERJAFE norma aplicable al ex CONARTEL, ex CONATEL y ahora a la ARCOTEL, en forma expresa prohíbe que: **"Bayo ningún concepto los administrados podrán ser perjudicados por**

los errores u omisiones cometidos por los organismos y entidades sometidos a este estatuto en los respectivos procedimientos administrativos, especialmente cuando dichos errores u omisiones se refieran a trámites, autorizaciones o informes que dichas entidades u organismos conocían, o debían conocer, que debían ser solicitados o llevados a cabo. Se exceptúa cuando dichos errores u omisiones hayan sido provocados por el particular interesado.". (Lo resaltado me pertenece); por lo que no puede perjudicarse en este caso a radio "RUMBA STEREO FM" que lo único que hizo es someterse a un procedimiento dictado por autoridad competente para la renovación de la frecuencia."

(...)

La Constitución de la República en su artículo 132, número 2 ordena que sólo mediante ley se pueden tipificar infracciones y establecer las sanciones correspondientes. Finalmente cabe recordar que la Corte Constitucional para el período de transición en la sentencia No. 001-09-SCN-CC, Caso 002-08-CN publicada en el Registro Oficial Suplemento No. 602 de 1 de junio de 2009 se refiere a la importancia del principio de legalidad en un verdadero Estado de Derechos y la necesidad de la existencia de una ley para poder imponer sanciones.

Lo manifestado en el párrafo anterior produce un vicio insubsanable del acto administrativo recurrido, pero aún más insubsanable y nulo cuando en un acto administrativo no se señala la infracción administrativa que se encuentre tipificada en la ley por la que se pretende aplicar una sanción (**¿por haber obtenido la renovación automática del contrato de concesión por autoridad no competente?**), situación que vulnera abiertamente el derecho a la defensa, establecido en el artículo 76 número 7 letra l) cuando dispone que las resoluciones de los poderes públicos deberán ser motivadas y no habrá motivación si en la resolución no se enuncian las normas o principios jurídicos en que se funda y no se explica la pertinencia de su aplicación a los antecedentes de hecho, esta falta de motivación acarrea la nulidad de la Resolución ARCOTEL-2016-0562."

Ante los argumentos expuestos por la concesionaria, esta Dirección Jurídica de Regulación desde el punto de vista legal realiza el análisis de los argumentos presentados por la concesionaria a fin de cumplir con las garantías constitucionales del debido proceso y el derecho a la defensa consagradas en la Constitución de la República del Ecuador, en su artículo 76.

La Disposición Transitoria Vigésimo Cuarta, de la Constitución de la República del Ecuador del año 2008, dispuso que, dentro del plazo máximo de treinta días contados a partir de la aprobación de la misma, el Ejecutivo conforme una comisión para realizar una auditoría de las concesiones de las frecuencias otorgadas para la prestación de servicios de radio y televisión, estableciendo además que dicho documento debía ser entregado en un plazo máximo de ciento ochenta días.

Una vez conformada la Comisión para la Auditoría de las Concesiones de las Frecuencias de Radio y Televisión, la misma presentó con fecha 18 de mayo del 2009, los resultados de la auditoría efectuada a las concesiones de frecuencias adjudicadas por parte del ex Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión.

La Ley Orgánica de Comunicación en su Disposición Transitoria Décima, establece que, en base a lo determinado en el Informe mencionado, la Autoridad de Telecomunicaciones en uso de sus facultades y atribuciones, cumpliendo con el debido proceso debía proceder con la reversión al Estado de aquellas frecuencias de radiodifusión y televisión, que se encontraban siendo observadas en dicho informe de auditoría, por los siguientes casos:

- **Las frecuencias de radio y televisión que no hayan sido otorgadas por autoridad competente;**
- Las que no han iniciado la operación en el plazo señalado en el contrato de concesión;
- Las que no hayan pagado las tarifas de uso de concesión durante seis meses consecutivos;
- Las que se hayan arrendado por más de dos años o transferido bajo cualquier modalidad el uso de la frecuencia a terceros; y,
- Las que han convertido estaciones repetidoras en matrices o viceversa, serán revertidas al Estado por la autoridad de telecomunicaciones, aplicando el debido



proceso establecido en el reglamento que para estos efectos dicte la autoridad de telecomunicaciones.

Con los antecedentes expuestos, resulta evidente que, el procedimiento administrativo de terminación anticipada y unilateral del contrato de concesión goza de legalidad, ya que, se encuentra sustentado en la Disposición Transitoria Décima de la Ley Orgánica de Comunicación, que constituye un mandato legal, es decir, es un precepto establecido por el legislador (autoridad competente), de cumplimiento obligatorio desde su promulgación en el Registro Oficial, esto en concordancia con el artículo 6 del Código Civil; en consecuencia la Administración tenía la obligación de iniciar, los procedimientos administrativos de aquellos concesionarios que se encuentren dentro de las causales establecidas en dicha Disposición Transitoria, por lo que, los argumentos manifestados por la concesionaria carece de sustento jurídico.

Sin embargo, es necesario efectuar las siguientes consideraciones jurídicas. La Constitución Política del Ecuador aprobada en 1998, en su artículo 247 facultaba al Estado, la concesión del uso de frecuencias electromagnéticas para la difusión de señales de radio, televisión y otros medios, esta competencia constitucional del Estado, la ejerció el ex Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión, ex CONARTEL, por lo que, como organismo regulador debía velar por el cumplimiento del mandato constitucional. Sin embargo, el artículo 20 del Reglamento a la Ley de Radiodifusión y Televisión (vigente a la época), establecía:

*"Artículo 20.- Las concesiones se renovarán sucesivamente, por periodos de diez años, previa Resolución del Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión, CONARTEL, para cuyo efecto la Superintendencia de Telecomunicaciones remitirá al CONARTEL, obligatoriamente, con sesenta días de anticipación al vencimiento del contrato, un informe de comprobación de que la estación de que la estación realiza sus actividades con observancia a la ley y los reglamentos. Igualmente con la misma oportunidad, la Tesorería del CONARTEL emitirá un informe de cumplimiento de obligaciones económicas. **La Superintendencia de Telecomunicaciones notificará al concesionario sobre lo resuelto.**" (Lo resaltado me corresponde).*

Sin embargo, ante estos acontecimientos, los preceptos jurídicos son claros, en este contexto, la Dirección Jurídica de Regulación realiza el siguiente análisis:

De acuerdo artículo 2 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, el Estado a través del ex - Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión, CONARTEL, tenía la facultad para otorgar las frecuencias o canales para radiodifusión y televisión, así como la regulación y autorización de estos servicios, por lo que en aplicación a la Disposición Transitoria Primera, de la misma Ley; el ex CONARTEL, mediante Resolución No. 2217-CONARTEL-02 de 31 de julio de 2002, resolvió:

"ART. 1.- DISPONER QUE EN APLICACIÓN EN LA PRIMERA DISPOSICIÓN TRANSITORIA DE LA LEY REFORMATIVA A LA LEY DE RADIODIFUSIÓN Y TELEVISIÓN, PUBLICADA EN EL REGISTRO OFICIAL No. 691 DE 9 DE MAYO DE 1995 Y EN EL ART. 20 DEL REGLAMENTO A LA LEY DE RADIODIFUSIÓN Y TELEVISIÓN, LA SUPERINTENDENCIA DE TELECOMUNICACIONES PROCEDA A RENOVAR LOS CONTRATOS DE CONCESIÓN (...)" (Lo resaltado me corresponde).

De la normativa citada en líneas anteriores, el ex - CONARTEL dispuso a la ex - Superintendencia de Telecomunicaciones, la renovación de los contratos de concesión, por lo que, este Organismo continuó con el procedimiento de suscripción de los contratos.

Cabe señalar que, de acuerdo a lo establecido en el artículo innumerado, literal g) de la Ley de Radiodifusión y Televisión, la ex SUPERTEL debía:

"Art.....- En lo concerniente a la aplicación de la Ley de Radiodifusión y Televisión, son atribuciones de la Superintendencia de Telecomunicaciones: (...) g) Ejecutar las resoluciones del Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión (...)" (Lo resaltado me corresponde).



Como se puede observar en el presente caso, la ex Superintendencia de Telecomunicaciones tenía la obligación de cumplir la disposición establecida en la Resolución No. 2217-CONARTEL-02 de 31 de julio de 2002, ya que se presume que este acto normativo fue una decisión legítima de autoridad competente; y, debía cumplirse de forma obligatoria desde que fue emitida por el ex - CONARTEL, de acuerdo a lo que establece el artículo 83 de la Constitución de la República del Ecuador, en concordancia con el artículo 68 del Estatuto del Régimen Jurídico y Administrativo de la Función Ejecutiva, ERJAFE. Por tanto, la renovación de los contratos de concesión fue efectuada por autoridad competente; y, ejecutada por autorización legítima del ex Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión (CONARTEL) a la ex Superintendencia de Telecomunicaciones, por lo que el ex Organismo Técnico de Control poseía facultad para proceder con las renovaciones de los contratos de concesión.

En consecuencia, la renovación efectuada mediante oficio Nro. STL-2004-0816 de 12 de mayo de 2004, por la ex - Superintendencia de Telecomunicaciones a favor de los herederos del señor Julio Velástegui Fernández, actualmente por cambio de titularidad se encuentra a nombre de la compañía CONTINENTAL RADIO CONTIRADIO S.A., concesionaria de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", para servir a la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua, fue jurídicamente válida y constituye un ACTO ADMINISTRATIVO, ya que fue una declaración unilateral de la administración que produjo efectos jurídicos al concesionario de forma directa; y, fue válido desde su notificación, esto en concordancia al artículo 65 y 66 del Estatuto del Régimen Jurídico y Administrativo de la Función Ejecutiva, ERJAFE. Por otra parte, para que este acto administrativo sea reformado o extinto, debía ser impugnado sede administrativa o judicial o a su vez de oficio la ex - Superintendencia de Telecomunicaciones debía revocar dicha renovación, de acuerdo a lo que establece el artículo 89 del ERJAFE; sin embargo, estos hechos no se efectuaron hasta la presente fecha, la renovación del contrato de concesión es válida.

El detallado examen de todas y cada una de las piezas que se encuentran incorporadas al presente procedimiento administrativo de terminación anticipada y unilateral del contrato de concesión, se observa que, se respetaron los derechos de protección relativos al debido proceso y a la seguridad jurídica; y, se ha observado a cabalidad el procedimiento acorde a lo que prescribe el artículo 200 del "REGLAMENTO PARA OTORGAR TÍTULOS HABILITANTES PARA SERVICIOS DEL RÉGIMEN GENERAL DE TELECOMUNICACIONES Y FRECUENCIAS DEL ESPECTRO RADIOELÉCTRICO", expedido mediante Resolución 04-03-ARCOTEL-2016 de 28 de marzo de 2016, por lo tanto el procedimiento es válido.

Sobre la base del análisis expuesto, esta Dirección Jurídica de Regulación, considera que la renovación efectuada mediante oficio Nro. STL-2004-0816 de 12 de mayo de 2004, por la ex - Superintendencia de Telecomunicaciones a favor de los herederos del señor Julio Velástegui Fernández, actualmente por cambio de titularidad se encuentra a nombre de la compañía CONTINENTAL RADIO CONTIRADIO S.A., concesionaria de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", para servir a la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua, es válida, puesto que la ex - Superintendencia de Telecomunicaciones cumplió con la disposición establecida en la **Resolución No. 2217-CONARTEL-02**, emitida por el ex - Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión (CONARTEL), para continuar el proceso de renovaciones. Por lo tanto, los argumentos y hechos jurídicos expuestos guardan relación con el objeto del procedimiento y son útiles porque contribuyen a rebatir los hechos imputados en la Resolución ARCOTEL-2016-0562 de 13 de junio de 2016."

Que, la Dirección Jurídica de Regulación de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, mediante memorando Nro. ARCOTEL-DJR-2016-1463-M de 18 de julio de 2016, emitió el informe jurídico que concluyó: "En orden de los antecedentes, fundamentos jurídicos y análisis expuestos, esta Dirección Jurídica de Regulación, considera que la renovación efectuada mediante oficio Nro. STL-2004-0816 de 12 de mayo de 2004 por la ex - Superintendencia de Telecomunicaciones, a favor de los herederos del señor Julio Velástegui Fernández, actualmente por cambio de titularidad se encuentra a nombre de la compañía CONTINENTAL RADIO CONTIRADIO S.A., concesionaria de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada "RUMBA STEREO FM", para servir a la ciudad de



Ambato, provincia de Tungurahua, es válida y corresponde jurídicamente dictar resolución absteniéndose del continuar con el inicio del proceso de terminación anticipada y unilateral del contrato de concesión; y, archivar el expediente.”.

En ejercicio de sus atribuciones,

RESUELVE:

ARTÍCULO UNO.- Avocar conocimiento del contenido del escrito de defensa presentado por la concesionaria, ingresada a esta Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones con número de trámite ARCOTEL-DGDA-2016-010114-E de 24 de junio de 2016; y, del Informe emitido por la Dirección Jurídica de Regulación, constante en el memorando ARCOTEL-DJR-2016-1463-M de 18 de julio de 2016.

ARTÍCULO DOS.- Abstenerse de continuar con el procedimiento administrativo de terminación anticipada y unilateral del contrato de concesión de la frecuencia 88.9 MHz, en la que opera la estación de radiodifusión denominada “RUMBA STEREO FM”, para servir a la ciudad de Ambato, provincia de Tungurahua, y, repetidora de la ciudad de Riobamba, Provincia de Chimborazo, celebrado el 04 de agosto de 1993 ante el Notario Segundo del cantón Quito; y, renovado mediante oficio No. STL-2004-0816 de 12 de mayo de 2004 por la ex – Superintendencia de Telecomunicaciones, a favor de los Herederos del señor Julio Velástegui Fernández, actualmente por cambio de titularidad se encuentra a nombre de la compañía CONTINENTAL RADIO CONTIRADIO S.A.; y, disponer el archivo del presente procedimiento administrativo.

ARTÍCULO TRES.- Disponer a la Dirección de Gestión Documental y Archivo de la ARCOTEL, proceda a notificar el contenido de la presente Resolución, a la compañía CONTINENTAL RADIO CONTIRADIO S.A., a la Coordinación Técnica de Control, a la Coordinación Técnica de Regulación de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, para los fines consiguientes.

La presente resolución es de ejecución inmediata.

Dado en Quito, D. M., **19 JUL 2016**

Ing. Gonzalo Carvajal Villamar

**DELEGADO DE LA DIRECTORA EJECUTIVA DE LA
AGENCIA DE REGULACION Y CONTROL DE LAS TELECOMUNICACIONES**

Elaborado por:	Revisado por:	Aprobado por:
Abg. Jadira Guamaní Defa Servidor Público 4	Dr. Edison Pozo Jefe de División	Dra. Judith Quishpe Directora Jurídica de Regulación (E)