

**RESOLUCIÓN No. ARCOTEL-CZ3-2016-033****ORGANISMO DESCONCENTRADO: COORDINACIÓN ZONAL No. 3 DE LA  
AGENCIA DE REGULACIÓN Y CONTROL DE LAS TELECOMUNICACIONES -  
ARCOTEL****ING. FRANKLIN PALATE  
COORDINADOR ZONAL No. 3 (E) DE LA AGENCIA DE REGULACIÓN Y  
CONTROL DE LAS TELECOMUNICACIONES:****Considerando:****1. ANTECEDENTES**

- 1.1 Mediante memorando ARCOTEL-CZO3-2016-0048-M de 27 de julio de 2016 la Unidad Técnica de la Coordinación Zonal 3 adjunta entre otros el Informe Técnico IT-CZ3-C-2015-1135 de 21 de octubre de 2015 en el cual se concluye:

*“Con base a la verificación realizada se establece que el permisionario HIDALGO SANTAMARIA MARCELO RICARDO con área de cobertura inicial la provincia de Tungurahua, no ha cumplido con lo establecido en la cláusula cuarta del permiso para la instalación, operación y explotación de un Servicio de Valor Agregado de Proveedor de Servicios de Internet, debido a que los reportes de Usuario y Facturación no se han cargado al sistema SIETEL, mismos que debían presentarse hasta el 15 de octubre de 2015.”*

- 1.2 El 16 de agosto de 2016, esta Coordinación Zonal 3, de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones ARCOTEL, emitió el Acto de Apertura del Procedimiento Administrativo Sancionador No. CZ3-C-2016-015 en el cual se consideró en lo principal lo siguiente:

*“Del análisis realizado se concluye por las consideraciones constantes en el mismo, que el señor Marcelo Ricardo Hidalgo Santamaría, al no presentar los reportes de Usuarios y Facturación correspondientes al tercer trimestre del año 2015, habría inobservado lo establecido en la cláusula Cuarta del Permiso de Prestación de Servicios de Valor Agregado, por lo que habría incurrido en la infracción de primera clase, del artículo 117 literal b) numeral 16 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, cuya sanción se encuentra tipificada en el artículo 121, número 1 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, debiendo considerar para la aplicación de las multas establecidas en la citada Ley, el monto de referencia que se obtendrá con base en los ingresos totales del infractor correspondientes a su última declaración de Impuesto a la Renta, con relación al servicio o título habilitante del que se trate.- Únicamente en caso de que no se pueda obtener la información necesaria para determinar el monto de referencia y se justifique tal imposibilidad, la multa será la contemplada en el artículo 122, letra a).”*

- 1.3 Mediante memorando ARCOTEL-CZO3-2016-0262-M de 07 de septiembre de 2016, se indica que mediante Oficio No. ARCOTEL-CZO3-2016-0009-OF, se notificó el Acto de Apertura No. CZ3-C-2016-015, el 17 de agosto de 2016.
- 1.4 Mediante comunicación s/n ingresada en esta Institución con Trámite No. ARCOTEL-DEDA-2016-001629-E, el Ing. Marcelo Hidalgo da contestación al Acto de Apertura y señala: “(...), presento el recibido de la confirmación de la

*carga exitosa realizada en el sistema de SIETEL, en la fecha permitida. Por lo que solicito se archive el acto de apertura del procedimiento administrativo sancionador, ARCOTEL No. CZ3-C2016-15."*

- 1.5 Mediante Providencia No. P-CZ3-C-2016-024 de 08 de septiembre de 2016 se indica al señor Marcelo Hidalgo Santamaría, lo siguiente: **"PRIMERO:** *Agréguese al expediente el escrito de contestación recibido en la Coordinación Zonal 3 de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones el 29 de agosto de 2016, con hoja de control y trámite No. ARCOTEL-DEDA-2016-001629-E, cuyo contenido se tomará en cuenta al momento de resolver.-* **SEGUNDO:** *Cuéntese hasta 20 días a partir del día siguiente hábil de la notificación de esta providencia para que la Coordinación Zonal 3, resuelva conforme a derecho corresponda."*
- 1.6 Mediante memorando ARCOTEL-CZO3-2016-0419-M de 30 de septiembre de 2016, se indica que mediante Oficio No. ARCOTEL-CZO3-2016-0054-OF al cual se adjuntó la providencia No. P-CZ3-C-2016-024 fue notificado el 16 de septiembre de 2016.
- 1.7 Mediante memorando ARCOTEL-CZO3-2016-0442-M de 06 de octubre de 2016, la Unidad Técnica de la Coordinación Zonal 3 de ARCOTEL, adjunta el Informe Técnico IN-CZ3-C-2016-0574 el cual en su conclusión manifiesta: *"De lo expuesto se puede inferir entre el 12 y 15 de octubre de 2015, se experimentaron problemas con el servidor extranet del SIETEL, razón por la cual todos los procesos que realiza; entre ellos el paso de los reportes de la extranet a la intranet, no se completaron en las mencionadas fechas, por tal razón, a la fecha actual, se refleja que el permisionario HIDALGO SANTAMARIA MARCELO RICARDO, si presento los reportes usuario y facturación, correspondientes al tercer trimestre del año 2015, en la fecha y hora: Oct 15 2015 4:02 PM, cumpliendo con el plazo permitido para presentar los mencionados reportes, siendo este, quince días siguientes a la finalización del trimestre en cuestión."*

## 2. CONSIDERACIONES Y FUNDAMENTOS JURÍDICOS DEL ORGANISMO DESCENTRALIZADO:

### 2.1. AUTORIDAD Y COMPETENCIA

#### CONSTITUCIÓN DE LA REPÚBLICA

**"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 de coordinar acciones para el cumplimiento de sus fines y hacer efectivo el goce y ejercicio de los derechos reconocidos en la Constitución."*

**“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.”.

**“Art. 314.-** El Estado será responsable de la provisión de los servicios públicos de agua potable y de riego, saneamiento, energía eléctrica, telecomunicaciones, vialidad, infraestructuras portuarias y aeroportuarias, y los demás que determine la ley.- El Estado garantizará que los servicios públicos y su provisión respondan a los principios de obligatoriedad, generalidad, uniformidad, eficiencia, responsabilidad, universalidad, accesibilidad, regularidad, continuidad y calidad. El Estado dispondrá que los precios y tarifas de los servicios públicos sean equitativos, y establecerá su control y regulación.”.

## LEY ORGÁNICA DE TELECOMUNICACIONES

Los incisos primero y segundo del artículo 116, determinan: “El control y el régimen sancionador establecido en este Título se aplicarán a las personas naturales o jurídicas que cometan las infracciones tipificadas en la presente Ley.- La imposición de las sanciones establecidas en la presente Ley no excluye o limita otras responsabilidades administrativas, civiles o penales previstas en el ordenamiento jurídico vigente y títulos habilitantes.”.

**“Artículo 129.- Resolución.-** El Organismo Desconcentrado de la ARCOTEL, emitirá la resolución del procedimiento administrativo sancionador dentro de los veinte días hábiles siguientes al vencimiento del lapso de evacuación de pruebas.”.

**“Artículo 132.- Legitimidad, ejecutividad y medidas correctivas.-** Los actos administrativos que resuelvan los procedimientos administrativos sancionadores se presumen legítimos y tienen fuerza ejecutiva una vez notificados. El infractor deberá cumplirlos de forma inmediata o en el tiempo establecido en dichos actos. En caso de que el infractor no cumpla voluntariamente con el pago de la multa impuesta, la multa se recaudará mediante el procedimiento de ejecución coactiva, sin perjuicio de la procedencia de nuevas sanciones, de conformidad con lo dispuesto en esta Ley.- La imposición de recursos administrativos o judiciales contra las resoluciones de los procedimientos administrativos sancionadores no suspende su ejecución”.

**“Artículo 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.”

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

(...)

4. Ejercer el control de la prestación de los servicios de telecomunicaciones, incluyendo el servicio de larga distancia internacional, con el propósito de que estas actividades y servicios se sujeten al ordenamiento jurídico y a lo establecido en los correspondientes títulos habilitantes.”

(...)

18. **Iniciar y sustanciar los procedimientos administrativos de determinación de infracciones e imponer en su caso, las sanciones previstas en esta Ley.** (Lo subrayado y resaltado me pertenece).

## RESOLUCIÓN ARCOTEL-2016-0655 DE 10 DE AGOSTO DE 2016.

“Artículo 14. A LOS COORDINADORES ZONALES Y OFICINAS TÉCNICAS

Suscribir los documentos necesarios para la gestión de la Coordinación y/u Oficina Técnica en el ámbito de su competencia.”

**Mediante Circular Nro. ARCOTEL-DEAR-2016-0001-C de 10 de agosto de 2016 la Ing. Vanessa Proaño en calidad de Directora Ejecutiva señala:**

“Disposiciones específicas: (...) - A las Coordinaciones Zonales y Oficina Técnica: 1. Los Coordinadores Zonales asumirán las atribuciones y responsabilidades, así como la generación de productos y servicios correspondientes a los “Directores Técnicos Zonales”, de conformidad con el Estatuto de la ARCOTEL, mientras se designen formalmente los servidores públicos que ocuparán estos cargos.”

### 2.2. PROCEDIMIENTO

#### LEY ORGÁNICA DE TELECOMUNICACIONES

**“Artículo 125.- Potestad sancionadora.-** Corresponde a la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones iniciar de oficio o por denuncia, sustanciar y resolver el procedimiento administrativo destinado a la determinación de una infracción y, en su caso, a la imposición de las sanciones establecidas en esta Ley. La Agencia deberá garantizar el debido proceso y el derecho a la defensa en todas las etapas del procedimiento sancionador.- El procedimiento sancionador establecido en este Capítulo no podrá ser modificado o alterado mediante estipulaciones contenidas en los títulos habilitantes. En caso de que algún título habilitante contemple tales modificaciones, estas se entenderán nulas y sin ningún valor.”

El presente procedimiento se sustanció observando el trámite propio previsto en los artículos 125 al 132 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, respetándose las garantías básicas del debido proceso, en el ámbito administrativo, contemplado en el artículo 76 numeral 7, de la Constitución de la República.

### 2.3. IDENTIFICACIÓN DE LA INFRACCIÓN Y SANCIÓN

#### LEY ORGÁNICA DE TELECOMUNICACIONES

**“Artículo 4.- Principios (...)** -La provisión de los servicios públicos de telecomunicaciones responderá a los principios constitucionales de obligatoriedad, generalidad, uniformidad, eficiencia, responsabilidad, universalidad, accesibilidad, regularidad, continuidad y calidad así como a los principios de solidaridad, no discriminación, privacidad, acceso universal, transparencia, objetividad, proporcionalidad, uso prioritario para impulsar y fomentar la sociedad de la información y el conocimiento, innovación, precios y tarifas equitativos orientados a costos, uso eficiente de la infraestructura y recursos escasos, neutralidad tecnológica, neutralidad de red y convergencia.”

**“Art. 18.- Uso y Explotación del Espectro Radioeléctrico.** -El espectro radioeléctrico constituye un bien del dominio público y un recurso limitado del Estado, inalienable, imprescriptible e inembargable. Su uso y explotación requiere el otorgamiento previo de un título habilitante emitido por la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, de conformidad con lo establecido en la presente Ley, su Reglamento General y regulaciones que emita la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones.

Las bandas de frecuencias para la asignación a estaciones de radiodifusión sonora y televisión públicas, privadas y comunitarias, observará lo dispuesto en la Ley Orgánica de Comunicación y su Reglamento General.”

**“Artículo 116.- Ámbito subjetivo y definición de la responsabilidad.-** El control y el régimen sancionador establecido en este Título se aplicarán a las personas naturales o jurídicas que cometan las infracciones tipificadas en la presente Ley.- La imposición de las sanciones establecidas en la presente Ley no excluye o limita otras responsabilidades administrativas, civiles o penales previstas en el ordenamiento jurídico vigente y títulos habilitantes.”

El Art. 117 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones señala: “Infracciones de Primera Clase.- b) Son infracciones de primera clase aplicables a poseedores de títulos habilitantes comprendidos en el ámbito de la presente Ley, las siguientes: (...) -16. Cualquier otro incumplimiento de las obligaciones previstas en la presente Ley y su Reglamento, los planes, normas técnicas y resoluciones emitidas por el Ministerio rector de las Telecomunicaciones y de la Sociedad de la Información y por la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones y las obligaciones incorporadas en los títulos habilitantes que no se encuentren señalados como infracciones en dichos instrumentos.”

## IMPOSICIÓN DE SANCIÓN A LA PRESUNTA INFRACCIÓN

Con respecto al monto de referencia los artículos 121 No. 1 y 122, en su parte pertinente, de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, disponen:

“Las sanciones para las y los prestadores de servicios de telecomunicaciones y radiodifusión, televisión y audio y video por suscripción, se aplicará de la siguiente manera: (...) 1. Infracciones de primera clase.- La multa será de entre el 0.001% al 0.03% del monto de la referencia.” (...)

**“Artículo 122.- Monto de referencia.-** Para la aplicación de las multas establecidas en esta Ley, el monto de referencia se obtendrá con base en los ingresos totales del

*infractor correspondientes a su última declaración de Impuesto a la Renta, con relación al servicio o título habilitante del que se trate.- Únicamente en caso de que no se pueda obtener la información necesaria para determinar el monto de referencia y se justifique tal imposibilidad, las multas serán las siguientes: (...). a) Para las sanciones de primera clase, hasta cien Salarios Básicos Unificados del trabajador en general. (...)*

*En caso de que no se pueda obtener la información necesaria para determinar el monto de referencia y se justifique tal imposibilidad, para los servicios de telecomunicaciones cuyo título corresponda a un registro de actividades, así como los servicios de radiodifusión y televisión y audio y vídeo por suscripción, aplicará el 5% de las multas referidas en los literales anteriores”.*

## **PERMISO DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS DE VALOR AGREGADO DE INTERNET**

### **CLAUSULA CUARTA CONDICIONES O LIMITACIONES DEL PERMISO**

*“(...) -El permisionario deberá entregar el reporte de usuarios y facturación de conformidad con los formatos establecidos para el efecto por la Secretaría Nacional de Telecomunicaciones y la Superintendencia de Telecomunicaciones con una periodicidad trimestral, a partir del inicio de las operaciones.(...)”*

### **3. ANÁLISIS DE FONDO:**

#### **3.1. CONTESTACIÓN AL ACTO DE APERTURA**

Mediante comunicación s/n ingresada en esta Institución con Trámite No. ARCOTEL-DEDA-2016-001629-E, el Ing. Marcelo Hidalgo da contestación al Acto de Apertura y señala: “(…), presento el recibido de la confirmación de la carga exitosa realizada en el sistema de SIETEL, en la fecha permitida. Por lo que solicito se archive el acto de apertura del procedimiento administrativo sancionador, ARCOTEL No. CZ3-C2016-15.”

#### **3.2. PRUEBAS**

##### **PRUEBA DE CARGO**

Dentro del expediente consta como prueba de cargo aportada por la administración: el Informe Técnico No: IT-CZ3-C-2015-1135 de 21 de octubre de 2015, reportado mediante Memorando No. ARCOTEL-CZO3-2016-0048-M de 27 de julio de 2016.

##### **PUEBAS DE DESCARGO**

Comunicación s/n ingresada en esta Institución con Trámite No. ARCOTEL-DEDA-2016-001629-E.

Informe Técnico IN-CZ3-C-2016-0574 de 05 de octubre de 2016

#### **3.3. MOTIVACIÓN**

La Unidad Jurídica de la Coordinación Zonal 3, con Informe Jurídico No. IJ-CZ3-C-2016-084 de 06 de octubre de 2016, analiza lo siguiente:

*“El presente procedimiento administrativo sancionatorio se inició con la emisión del Acto de Apertura No. CZ3-C-2016-015, el mismo que se sustentó en los informes: Jurídico No. IJ-CZ3-C-2016-043 de 16 de agosto de 2016, e Informe Técnico No: IT-CZ3-C-2015-1135 de 21 de octubre de 2015, el cual en su parte pertinente señala que el permisionario Marcelo Ricardo Hidalgo Santamaría, no remitió los reportes de Usuarios y Facturación correspondientes al tercer trimestre del año 2015, de esta forma habría inobservado lo establecido en la cláusula Cuarta del Permiso de Prestación de Servicios de Valor Agregado.*

*Mediante memorando ARCOTEL-CZO3-2016-0262-M de 07 de septiembre de 2016, se indica que mediante Oficio No. ARCOTEL-CZO3-2016-0009-OF, se notificó el Acto de Apertura No. CZ3-C-2016-015, el 17 de agosto de 2016.*

*Mediante comunicación s/n ingresada en esta Institución con Trámite No. ARCOTEL-DEDA-2016-001629-E, el Ing. Marcelo Hidalgo da contestación al Acto de Apertura y señala: “(...), presento el recibido de la confirmación de la carga exitosa realizada en el sistema de SIETEL, en la fecha permitida. Por lo que solicito se archive el acto de apertura del procedimiento administrativo sancionador, ARCOTEL No. CZ3-C2016-15.”*

*Mediante Providencia No. P-CZ3-C-2016-024 de 08 de septiembre de 2016 se indica al señor Marcelo Hidalgo Santamaría, lo siguiente: “**PRIMERO:** Agréguese al expediente el escrito de contestación recibido en la Coordinación Zonal 3 de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones el 29 de agosto de 2016, con hoja de control y trámite No. ARCOTEL-DEDA-2016-001629-E, cuyo contenido se tomará en cuenta al momento de resolver.- **SEGUNDO:** Cuéntese hasta 20 días a partir del día siguiente hábil de la notificación de esta providencia para que la Coordinación Zonal 3, resuelva conforme a derecho corresponda.”*

*Mediante memorando ARCOTEL-CZO3-2016-0419-M de 30 de septiembre de 2016, se indica que mediante Oficio No. ARCOTEL-CZO3-2016-0054-OF al cual se adjuntó la providencia No. P-CZ3-C-2016-024, fue notificado el 16 de septiembre de 2016.*

*Mediante memorando ARCOTEL-CZO3-2016-0442-M de 06 de octubre de 2016, la Unidad Técnica de la Coordinación Zonal 3 de ARCOTEL, adjunta el Informe Técnico IN-CZ3-C-2016-0574 el cual en su conclusión manifiesta: “De lo expuesto se puede inferir entre el 12 y 15 de octubre de 2015, se experimentaron problemas con el servidor extranet del SIETEL, razón por la cual todos los procesos que realiza; entre ellos el paso de los reportes de la extranet a la intranet, no se completaron en las mencionadas fechas, por tal razón, a la fecha actual, se refleja que el permisionario HIDALGO SANTAMARIA MARCELO RICARDO, si presento los reportes usuario y facturación, correspondientes al tercer trimestre del año 2015, en la fecha y hora: Oct 15 2015 4:02 PM, cumpliendo con el plazo permitido para presentar los mencionados reportes, siendo este, quince días siguientes a la finalización del trimestre en cuestión.”*

*En este sentido, bajos los argumentos esgrimidos, así como lo señalado en el Informe Técnico IN-CZ3-C-2016-0574 de 05 de octubre de 2016, mediante memorando ARCOTEL-CZO3-2016-0442-M de 06 de octubre de 2016, se determina que no existe lugar a la infracción atribuida mediante Acto de Apertura No. CZ3-C-*

2016-015, por tanto se debería proceder a emitir la Resolución respectiva absteniéndose de sancionar y archivando el procedimiento administrativo sancionador.”

Con base en las anteriores consideraciones y análisis que precede, en ejercicio de sus atribuciones constitucionales y legales,

**RESUELVE:**

**ARTÍCULO 1.-** ACOGER los Informes Técnicos Nos. IN-CZ3-C-2016-0574 de 05 de octubre de 2016, remitido mediante memorando ARCOTEL-CZO3-2016-0442-M de 06 de octubre de 2016, emitido por la Unidad Técnica; e Informe Jurídico No. IJ-CZ3-C-2016-084 de 06 de octubre de 2016.

**ARTÍCULO 2.-** ABSTENERSE de sancionar al señor MARCELO RICARDO HIDALGO SANTAMARIA, permisionario del Servicio de Valor Agregado de Proveedor de Servicios de Internet, y por lo tanto declarar el archivo del presente procedimiento administrativo sancionador.

**ARTÍCULO 3.-** NOTIFICAR esta Resolución al señor MARCELO RICARDO HIDALGO SANTAMARIA, cuyo Registro Único de Contribuyentes RUC es el No. 1802385672001, en su domicilio ubicado en la ciudad de Ambato, Av. Pedro Vásquez Sevilla s/n y Av. Rodrigo Pachano.

La presente Resolución es de ejecución inmediata, conforme lo dispone el artículo 132, inciso segundo de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones.

Notifíquese y Cúmplase.-

Dado en Riobamba, a los 06 días del mes de octubre de 2016.

  
Ing. Franklin Palate Criollo  
COORDINADOR ZONAL No. 3 (E)  
DE LA AGENCIA DE REGULACIÓN Y CONTROL DE  
LAS TELECOMUNICACIONES

