

RESOLUCIÓN No. ARCOTEL-CZ5-2016- 0022

POR LA QUE, LA AGENCIA DE REGULACIÓN Y CONTROL DE LAS TELECOMUNICACIONES - ARCOTEL, DECLARA QUE EL SEÑOR RUVIN RAMIRO RIVERA GARCÍA, PERMISIONARIO DEL SERVICIO DE VALOR AGREGADO, EN EL PRESENTE PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONADOR, NO CUMPLIÓ CON LO ESTABLECIDO EN LA CLÁUSULA CUARTA DEL PERMISO PARA LA INSTALACIÓN, OPERACIÓN Y EXPLOTACIÓN DE SERVICIOS DE VALOR AGREGADO”.

I. CONSIDERACIONES GENERALES Y ANÁLISIS DE FORMA

1.1. ADMINISTRADO

La Secretaría Nacional de Telecomunicaciones el 15 de marzo del 2012, previa autorización del Consejo Nacional de Telecomunicaciones, otorgó al señor RUVÍN RAMIRO RIVERA GARCÍA, el permiso de Prestación de Servicios de Valor Agregado, cuya duración es de diez años, contados a partir de la fecha de otorgamiento del permiso mencionado.

El 22 de enero de 2016, la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones (ARCOTEL) emitió la Boleta Única No. ARCOTEL-CZ5-2016-0026, notificada en legal y debida forma el día 11 de febrero del 2016, mediante oficio Nro. ARCOTEL-CZ5-2016-0113-OF del 25 de enero de 2016 al señor RUVÍN RAMIRO RIVERA GARCÍA Permisionario del Servicios de Valor Agregado.

1.2. ANTECEDENTES Y OBJETO DEL PROCEDIMIENTO

El procedimiento administrativo sancionador se instruyó con sustento en el memorando No. ARCOTEL-CZ5-2015-0525-M de 30 de junio de 2015, al que se adjunta el Informe Técnico No. IT-IRC-C-2015-0323 de 22 de junio del 2015, que contiene los resultados detectados al permisionaria del Servicio de Valor Agregado señor RUVÍN RAMIRO RIVERA GARCÍA. La Unidad de Control de Servicios de Telecomunicaciones Costa en el informe técnico concluyó lo siguiente:

“(...) CONCLUSIONES: El permisionario RUVÍN RAMIRO RIVERA GARCÍA RUVÍN RAMIRO, no subió los reportes de Calidad correspondiente al Primer trimestre del 2014 en las fechas máximas para hacerlo”.

1.3. COMPETENCIA

El suscrito tiene competencia para conocer, sustanciar y resolver el presente procedimiento administrativo sancionador, según delegación conferida mediante Resolución ARCOTEL-2015-00132 de fecha 16 de junio del 2015.

1.3.1. CONSTITUCIÓN DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR

Art. 83, numeral 1: "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. 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."

1.3.2. LEY ORGÁNICA DE TELECOMUNICACIONES

Art. 125, inciso primero.- "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."

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: "5. Ejercer el control técnico de los medios de comunicación social que usen frecuencias del espectro radioeléctrico o que instalen y operen redes, tales como los de audio y video por suscripción".

18. Iniciar y sustanciar los procedimientos administrativos de determinación de infracciones e imponer en su caso, las sanciones previstas en esta Ley." (Lo subrayado es añadido).

Disposición Final Primera.- "Se suprime la Superintendencia de Telecomunicaciones, el Consejo Nacional de Telecomunicaciones (CONATEL) y la Secretaría Nacional de Telecomunicaciones. Las partidas presupuestarias, los bienes muebles e inmueble, activos y pasivos, así como los derechos y obligaciones derivados de contrato, convenios e instrumentos nacionales e internacionales correspondientes a dichas entidades, pasan a la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones."

1.3.3. RESOLUCIÓN NO. 001-01-ARCOTEL-2015

Mediante Resolución No. 001-01-ARCOTEL-2015 de 04 de marzo de 2015, el Directorio de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones ARCOTEL, en cumplimiento de la Disposición Transitoria Sexta de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, resolvió:

"Artículo 2.- Aprobar la estructura temporal de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, presentada con el informe técnico señalado en el artículo precedente, conforme consta del Anexo 1 de la presente resolución.

Artículo 3.- Autorizar a la Dirección Ejecutiva de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones para que, con sujeción a la estructura temporal aprobada en el Artículo 2 de la presente Resolución, defina el ámbito de competencias y atribuciones y realice las acciones que sean necesarias para el cabal funcionamiento de las Coordinaciones Nacionales Técnicas y Generales, así como de las Direcciones y Unidades, según corresponda. (...). (Subrayado fuera del texto original)

El numeral 8 de las "CONCLUSIONES" del Informe Técnico para la Aprobación de Estructura Organizacional Temporal de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones-ARCOTEL", de la Resolución Ibídem señala:

"La estructura temporal de la ARCOTEL permitirá a la institución:

- a) Garantizar la prestación de los servicios y la entrega de los productos que proveían a sus usuarios de la EX SENATEL, el EX CONATEL y la EX SUPERTEL, durante el tiempo previsto para la transición en la Ley Orgánica de Telecomunicaciones".

EL PERMISO PARA LA INSTALACIÓN, OPERACIÓN Y EXPLOTACIÓN DE SERVICIOS DE VALOR AGREGADO, en su Cláusula Cuarta, determina:

"Cláusula 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. (...)" (El énfasis nos pertenece).

1.3.4. RESOLUCIÓN 002-01-ARCOTEL-2015

Mediante Resolución 002-01-ARCOTEL-2015 de 04 de marzo de 2015, el Directorio de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones ARCOTEL, en el artículo 1 resuelve: "Designar a la Ingeniera Ana Vanessa Proaño De la Torre como Directora Ejecutiva de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, quien ejercerá las competencias y atribuciones previstas en la Ley Orgánica de Telecomunicaciones y demás normas pertinentes."

El Coordinador Zonal 5 de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones es competente para conocer y resolver el presente procedimiento administrativo sancionatorio, conforme la Acción de Personal No. 23 del 13 de marzo de 2015, y Resolución ARCOTEL-2015-00132 de fecha 16 de junio de 2015.

1.3.5. DELEGACIÓN (Resolución ARCOTEL-2015-00132)

Mediante Resolución ARCOTEL-2015-00132 de 16 de junio de 2015, la Ingeniera Ana Vanessa Proaño De La Torre en calidad de Directora Ejecutiva de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, resuelve "*Delegar a las distintas unidades de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, quienes ejercerán las competencias y atribuciones previstas en la Ley Orgánica de Telecomunicaciones y demás normas pertinentes, de manera particular, Sustanciar y resolver, en primera instancia, de ser el caso, los procedimientos administrativos sancionatorios en materia de telecomunicaciones; radiodifusión y televisión y audio y video por suscripción*".

1.4. PROCEDIMIENTO

El artículo 76 de la Constitución de la República del Ecuador, preceptúa que: "*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. (...) 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. b) Contar con el tiempo y con los medios adecuados para la preparación de su defensa. c) Ser escuchado en el momento oportuno y en igualdad de condiciones. h) Presentar en forma verbal y 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. (...) j. Las resoluciones de los poderes públicos deberán ser motivadas. (...)*"

El artículo 83 de la Norma Suprema dispone: "*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.*"





1.5. PRESUNTO INCUMPLIMIENTO / INFRACCIÓN.

Del texto de la Boleta Única No. ARCOTEL-CZ5-2016-0026 de fecha 22 de enero de 2016, se determina que el incumplimiento motivo de este proceso administrativo sancionador en contra del señor RUVÍN RAMIRO RIVERA GARCÍA, permisionario de SVA, se originó por la falta de cumplimiento al **no haber presentado los Reportes de Usuarios y Facturación correspondientes al Primer trimestre del año 2014**, en los formatos establecidos por la ex Secretaria Nacional de Telecomunicaciones, por lo que incumplió con lo dispuesto en la Resolución 216-09-CONATEL-2009; e incurrió en una la infracción tipificada en el artículo 28, letra h) de la Ley Especial de Telecomunicaciones.

II. ANÁLISIS DE FONDO

2.1. BOLETA ÚNICA

El 22 de enero de 2016, la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones (ARCOTEL) emitió la Boleta Única No. ARCOTEL-CZ5-2016-0026, notificada en legal y debida forma el día 11 de febrero del 2016, al señor RUVÍN RAMIRO RIVERA GARCÍA, por considerar que: "(...) **al no haber presentado los Reportes de Usuarios y Facturación correspondientes al Primer trimestre del año 2014**, en los formatos establecidos por la ex - Secretaria Nacional de Telecomunicaciones, estaría incumpliendo lo dispuesto en la Cláusula Cuarta del Permiso para la instalación, operación y explotación de Servicios de Valor Agregado otorgado a su favor; y, que de determinarse la existencia del incumplimiento y la responsabilidad de la Permisionaria, podría incurrir en la infracción tipificada en el artículo 28, letra h) de la Ley Especial de Telecomunicaciones (...)."

2.2. ARGUMENTOS DEL ADMINISTRADO

El señor RUVÍN RAMIRO RIVERA GARCÍA permisionario del Servicio de Valor Agregado modalidad internet, ha comparecido dentro del presente Procedimiento Administrativo Sancionador, dando contestación a la Boleta Única con oficio S/N del 15 de febrero del 2016, ingresado con número ARCOTEL-DGDA-2016-002733-E de fecha 17 de febrero del 2016, y en su defensa el permisionario textualmente expresa:

"Por medio de la presente, en atención al oficio ARCOTEL-CZ5-2016-0026-0113-OF, de fecha 25 de enero del 2016, recibido el 11 de febrero del 2016, me permito explicar las observaciones contenidas en el mencionado oficio, con el propósito que se considera el inicio del procedimiento administrativo sancionador, por incumplimiento de enviar los reportes en el sistema SIETEL de Usuarios y Facturación del primer trimestre del 2014 en las fechas máximas, reporte de Calidad correspondiente al primero y tercer trimestre del 2014 en las fechas máximas; expuestas en el documento, al permisionario de SVA de acceso a internet, otorgado al suscrito (TRÁMITE 102068):

- Por un olvido involuntario en el periodo del año dos mil catorce, no pude dar cumplimiento en forma oportuna a los informes correspondientes; Usuarios y Facturación del primer trimestre del 2014, Calidad correspondiente al primero y



tercer trimestre del 2014. Por lo tanto apelo a mi favor lo manifestado, para que sea tomado en cuenta en la resolución que ustedes tomen y a la cual me someto. Estos informes fueron presentados en fechas posteriores a las fechas máximas para hacerlo.

Como usted pueden apreciar desde la fecha en que ocurrió lo manifestado, estoy dando cumplimiento con mi obligación de manera ininterrumpida, y es mi objetivo seguir cumpliendo de manera oportuna.”

De lo redactado se desprende que el permisionario está aceptando la falta imputada y solicita se considere como atenuante que si entrego los reportes pero con fecha posterior y que no ha vuelto a incumplir.

2.3. PRUEBAS

Pruebas de cargo:

En el presente Procedimiento Administrativo Sancionador, la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones (ARCOTEL), presenta como prueba de cargo el Memorando No. ARCOTEL-CZ5-2015-0525-M de 30 de junio de 2015 y el Informe de Control Técnico No. IT-IRC-C-2015-0323 de 22 de junio del 2015.

Pruebas de descargo:

El señor RUVIN RAMIRO RIVERA GARCÍA, en su contestación con número ARCOTEL-DGDA-2016-002733-E de fecha 17 de febrero del 2016, no ha presentado ninguna prueba a su favor dentro del presente procedimiento administrativo sancionador, durante el término señalado en la Boleta Única No. ARCOTEL-CZ5-2016-0026, sin embargo se considerará lo solicitado como atenuante.

2.4. MOTIVACIÓN

ANÁLISIS JURÍDICO SOBRE LOS ARGUMENTOS DE LA CONTESTACIÓN A LA BOLETA ÚNICA.-

“Que, dentro del presente proceso administrativo, en aplicación de las disposiciones constitucionales antes transcritas, se ha asegurado el derecho al debido proceso y garantizado el derecho a la defensa de la presunta infractora, siguiendo el procedimiento legal y reglamentario en materia de telecomunicaciones, estableciendo la debida separación entre la fase instructora y resolutoria; para lo cual en la primeras fase se garantizó en la Boleta Única No. ARCOTEL-CZ5-2016-0026 de fecha 22 de enero de 2016, al presunto infractor el derecho a ser notificado del hecho que se le atribuye, de la infracción que tal hecho pueda constituir y de la sanción que, de ser el caso, se le pudiera imponer, así como de la identidad del instructor y de la delegación de atribuciones a las distintas Unidades de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, que le da la competencia. Adicionalmente, se expresó el derecho a formular alegaciones y utilizar los medios de defensa admitidos por el Ordenamiento Jurídico que resulten procedentes, para lo cual se le concedió el término de 8 días. Finalmente, se debe indicar que en el inicio del presente proceso administrativo y



durante su tramitación se respetó la presunción de no existencia de responsabilidad administrativa.

La Unidad Jurídica de Control de la Coordinación Zonal 5 de la ARCOTEL, ha procedido a revisar la respuesta del permisionario señor RUVÍN RAMIRO RIVERA GARCÍA del Servicio de Valor Agregado modalidad internet, ingresado con número ARCOTEL-DGDA-2016-002733-E de fecha 17 de febrero del 2016; realizada a la boleta Única No. ARCOTEL-CZ5-2016-0026.

El hecho de la infracción imputada, en el presente procedimiento administrativo sancionador, se instruyó en base al Memorando No. ARCOTEL-CZ5-2015-0525-M de 30 de Junio del 2015, e Informe de Control Técnico No. IT-IRC-C-2015-0323 del 22 de junio del 2015, por haber incurrido en el incumplimiento de una de sus obligaciones.

(...) **CONCLUSIÓN** (...) la Unidad Jurídica de Control de la Coordinación Zonal 5 (ARCOTEL) considera que el permisionario, dentro del presente procedimiento administrativo sancionador, no presentó una prueba que contradiga la existencia del hecho que se le atribuye en la Boleta Única No. ARCOTEL-CZ5-2016-00263 del 22 de enero de 2016, puesto que se ha confirmado la falta de cumplimiento por parte del permisionario señor RUVÍN RAMIRO RIVERA GARCÍA, al **no haber presentado los Reportes de Usuarios y Facturación correspondientes al Primer trimestre del año 2014**, dentro del término para hacerlo, incumpliendo lo dispuesto en la Cláusula Cuarta del Permiso para la instalación, operación y explotación de Servicios de Valor Agregado otorgado a su favor, incurriendo en la infracción tipificada en el artículo 28, letra h) de la Ley Especial de Telecomunicaciones, que constituye como infracción: **"Cualquiera otra forma de incumplimiento o violación de las disposiciones legales, reglamentarias o contractuales en materia de telecomunicaciones"**, a la cual le correspondería una de las sanciones previstas en el artículo 29 ejusdem."

2.5. ANÁLISIS DE REINCIDENCIA

Revisados los archivos de la ex SUPERTEL y los de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones (ARCOTEL), se ha verificado que del permisionario señor RUVÍN RAMIRO RIVERA GARCÍA no ha sido sancionado con anterioridad por la misma causa.

2.6. ATENUANTES Y AGRAVANTES

Conforme, lo establecido en el artículo 29 de la Ley especial de Telecomunicaciones, para determinar el monto de la sanción se debe observar lo siguiente: a) La gravedad de la falta. b) El daño producido. c) **La reincidencia en su comisión.**

Con este sustento, se debe considerar como un accionar a favor de la permisionaria, el no ser reincidente en el incumplimiento a que se refiere esta resolución.

I. RESOLUCIÓN

Por el análisis que precede y en ejercicio de sus atribuciones legales, la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones (ARCOTEL),



RESUELVE:

Artículo 1.- ACOGER el Informe Jurídico No. IJ-CJR-2016-0105 de 20 de Febrero de 2016, suscrito por la Unidad Jurídica de Control de la Coordinación Zonal 5 de la ARCOTEL, el Memorando No. ARCOTEL-CZ5-2015-0525-M de 30 de junio de 2015, e Informe Técnico No. IT-IRC-C-2015-0323 de 22 de junio del 2015, emitidos por La Unidad Técnica de Control de la Coordinación Zonal 5.

Artículo 2.- DECLARAR al permisionario del Servicio de Valor Agregado señor RUVIN RAMIRO RIVERA GARCÍA, al no cumplir con la entrega Usuarios y Facturación correspondiente al Primer Trimestre del 2014, en los términos establecidos por las extintas Secretaría Nacional de Telecomunicaciones y Superintendencia de Telecomunicaciones con una periodicidad trimestral, inobservó lo establecido en la cláusula Cuarta del Permiso para la Instalación, Operación y Explotación de servicios de valor agregado, incurriendo en la infracción tipificada en el artículo 28, letra h) de la Ley Especial de Telecomunicaciones.

Artículo 3.- IMPONER al permisionario del Servicio de Valor Agregado señor RUVIN RAMIRO RIVERA GARCÍA la sanción aplicando el 10% de rebaja del total de la sanción correspondiente, considerando que el permisionario tiene 1 accionar a su favor dentro del presente procedimiento sancionador, por lo que se impone la sanción económica de Cuarenta y Cinco Salarios Mínimos Vitales Generales, esto es, USD 180.00 (CIENTO OCHENTA DÓLARES 00/100), prevista en el artículo 29 literal b) de la Ley Especial de Telecomunicaciones. Valor que deberá ser cancelado en la Unidad Financiera Administrativa (Recaudación) de la Coordinación Zonal 5 de ARCOTEL, en el plazo de 30 días calendario, contados a partir del día hábil siguiente a la fecha de notificación de la presente Resolución, caso contrario, se iniciará el cobro mediante la vía coactiva. Si por cualquier motivo no procede a realizar dicho pago dentro del plazo señalado, la liquidación de intereses se calculará desde el vencimiento del mismo.

Artículo 4.- DISPONER al permisionario del Servicio de Valor Agregado señor RUVIN RAMIRO RIVERA GARCÍA, que en adelante cumpla estrictamente con lo establecido en la cláusula Cuarta del Permiso para la Instalación, Operación y Explotación de servicios de valor agregado.





Artículo 5.- NOTIFICAR esta Resolución al permisionario del Servicio de Valor Agregado señor RUVIN RAMIRO RIVERA GARCÍA, en su domicilio Bolívar 515 y Sexta frente al Parque Central de Quevedo, de la ciudad de Quevedo, Provincia de Los Ríos; o, dirección de correo electrónico: ruvin_rivera@hotmail.com; a las Unidades: técnica, jurídica y financiera de la Coordinación Zonal 5, y a la Secretaría General de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones (ARCOTEL).

Notifíquese y Cúmplase.-

Dada en la ciudad de Guayaquil,

01 MAR 2016

Ing. Luis Méndez Cabrera
INTENDENTE REGIONAL COSTA
COORDINADOR ZONAL 5

AGENCIA DE REGULACIÓN Y CONTROL DE LAS TELECOMUNICACIONES
(ARCOTEL)

Ab. Raúl Cordero
(COPIA) Exp. 043-2016 RIVERA GARCÍA RUVIN RAMIRO

