

RESOLUCIÓN No. ARCOTEL-CZO6-C-2019-0064

**ORGANISMO DESCONCENTRADO: COORDINACIÓN ZONAL 6 DE LA AGENCIA
DE REGULACIÓN Y CONTROL DE LAS TELECOMUNICACIONES - ARCOTEL-
ING. JAIME GUSTAVO HERRERA BENALCÁZAR
DIRECTOR TECNICO ZONAL 6
-FUNCIÓN RESOLUTORA-**

CONSIDERANDO:

CONSIDERACIONES GENERALES Y ANÁLISIS DE FORMA:

1. LA DETERMINACIÓN DE LA PERSONA RESPONSABLE:

NOMBRE: SAMANIEGO VALDIVIEZO ERIKA FERNANDA.

RUC: 0706243094001

DIRECCIÓN: 14 AVA SUR S/N Y ENTRE SANTA ROSA Y PALMERAS / MACHALA /
EL ORO.

1.2 TÍTULO HABILITANTE:

Revisando la base de datos y sistemas de la ARCOTEL, no se encuentra ningún registro, título habilitante de Operación de Red Privada o uso de frecuencias del espectro radioeléctrico a nombre de Samaniego Valdiviezo Erika Fernanda con Ruc 0706243094001.

2. LA SINGULARIZACIÓN DE LA INFRACCIÓN COMETIDA:

2.1. FUNDAMENTO DE HECHO:

Mediante memorando Nro. ARCOTEL-CZO6-2019-1451-M, de 31 de mayo de 2019, el área técnica de la Dirección Técnica de la Coordinación Zonal 6, informa de los resultados de la inspección realizada en la ciudad de Machala a fin de verificar una posible interferencia al sistema del comando conjunto de las Fuerzas Armadas del Ecuador.

Del Informe Técnico IT-CZO6-C-2019-0459 de 26 de abril de 2019, se desprende lo siguiente:

"5.- ACTIVIDADES:

Para estas labores de control se utilizaron los siguientes equipos de comprobación técnica:

- Estación transportable del SACER (SCC-L04)
- Estación móvil del SACER (SCT-L03)
- Analizador de espectros Anritsu MS2661A
- Antena direccional marca ANDREW

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

- Antenas Ubiquiti NanoStation M2

Los días 17 y 18 de abril de 2019, en la ciudad de Machala, provincia de El Oro, en compañía de personal Militar del CAE Machala, Sgos. Sandoval y Sgos. Veliz, se procede a realizar un barrido del espectro radioeléctrico en las bandas de frecuencia de 2.3 GHz a 2.4 GHz, con el objetivo de poder identificar las fuentes interferentes y los sistemas de modulación de banda ancha que se encuentran operando fuera de las bandas asignadas para brindar este servicio.

Con ayuda de la estación remota transportable del SACER ubicada en las instalaciones del Fuerte Chacras (CAE Machala), se toma una captura del espectro radioeléctrico obtenido los siguientes resultados:



Fig.1 Captura espectral tomado con la estación transportable SCC-L04 del SACER el 17-04-2019

5.1 MONITOREOS REALIZADOS EN VARIOS PUNTOS DE LA CIUDAD DE MACHALA

Para ubicar y detectar las fuentes interferentes, se realiza las siguientes acciones de control:

En la ciudad de Machala, provincia de el Oro, se procedió a realizar un barrido desde las instalaciones del CAE de Machala y con ayuda del analizador de espectros y una antena direccional y la estación móvil del SACER. se ubica el azimut de las señales más fuertes que operan dentro del rango de 2.3 GHz a 2.4 GHz, con el objetivo de detectar sus orígenes, logrando encontrar las siguientes novedades:

Nº	Responsable de Nodo	Cedula de ciudadanía /Ruc	Ubicación de Infraestructura	Coordenadas de Infraestructura		Frecuencias centrales detectadas en operación	Posee autorización, registro para uso de frecuencias del espectro radioeléctrico
				Latitud	Longitud		
1	Samaniego Valdiviezo Erika Fernanda	0706243094001	Calle14 va Sur S/N y entre Santa Rosa y Palmeras	03°16'01.47"S	79°58'11.83"O	2322 MHz 2362 MHz 2377 MHz	NO
2	Samaniego Valdiviezo Erika Fernanda	0706243094001	16 de noviembre S/N, La Iberia	3°15'34.34"S	79°52'5.09"O	2317 MHz 2342 MHz	NO

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

Tabla No 1.- Detalle de Nodos, usuarios y frecuencias encontradas en las tareas de control

El nombre del responsables y números de cedula fueron obtenido durante la inspección realizada en el lugar.

El día 17 de abril en la ciudad de Machala de la provincia de El Oro, En la Calle 14 va Sur S/N y entre Santa Rosa y Palmeras se ubica una de las fuentes interferentes, con ayuda de la estación móvil del SACER, se puede evidenciar las portadoras que se generan en este lugar.

Nos comunicamos al número de contacto que se encuentra en el letrero de C&enlaces (0995281878), al cual nos contesta la Señorita Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo, quien nos indica que los equipos emplazados en la terraza de una vivienda ubicada la Calle14 va Sur S/N y entre Santa Rosa y Palmeras, son de su propiedad y que actualmente se encuentra ingresado documentación con trámite No.ARCOTEL-DEDA-2018-019774-E del 19 de noviembre de 2018, mediante el cual solicita el otorgamiento del título habilitante de Registro de Operación de Red Privada con infraestructura inalámbrica y que se encuentra dando el servicio de monitoreo de video vigilancia con cámaras de seguridad a algunas empresas.

Se le informa que se encuentra utilizando frecuencias sin autorización o registro alguno y produciendo interferencia a la banda asignada para seguridad nacional de las FF.AA. Posteriormente, al lugar llega su técnico el señor Carlos Luis Aguirre Barrezueta, quien remotamente realiza el apagado de las señales.

El día 18 de abril de 2019 se continúa realizando barridos en dirección a la estación Loma Palmar, con ayuda de la estación móvil del SACER se logra detectar señales que se generan el sector denominado la Iberia, Barrio 16 de Noviembre, una de las fuentes interferentes se encuentra junto a un Cyber.

Para determinar el responsable de los equipos e infraestructura, se solicita información a la dueña de la casa quien nos manifiesta que pertenece al señor Carlos Luis Aguirre Barrezueta, quien al comunicarnos con él se identifica como técnico de la señorita Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo y después de la comunicación vía telefónica, remotamente apagan las señales cuyas frecuencias centrales son 2317 MHz, 2342 MHz.

Personal del CAE de Machala, procedió a regularizar el servicio entre el CAE Machala y Loma palmar, siendo esta no satisfactoria y no se pueden enganchar por las señales interferentes presentes.

6.- OBSERVACIONES:

De lo detallado se puede observar que de los trabajos de control realizados desde el día 17 al 18 de abril de 2019, en el la ciudad de Machala, provincia de El Oro, se encontraron operando en el rango de frecuencias de 2.3 GHz a 2.4 GHz a sistemas que utilizan la técnica de Modulación Digital de Banda Ancha, para brindar servicios de valor agregado, entre ellos, acceso a Internet, enlaces de datos dedicados y video vigilancia por CCTV, los mismos que una vez que se logró ubicar las infraestructuras y a los representantes de los sistemas, se solicitó que suspendan sus operaciones y se regularicen, tomando como base legal lo manifestado en la NORMA TÉCNICA DE ESPECTRO DE USO LIBRE Y DE ESPECTRO PARA USO DETERMINADO EN

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

BANDAS LIBRES, aprobada con resolución ARCOTEL-2018-0661 del 01 de agosto de 2018, en el capítulo III, Artículo 6.- indica "Interferencia.- Un equipo, salvo los equipos ICM, que utiliza espectro de uso libre no puede ocasionar interferencia perjudicial a ninguna estación de radiocomunicaciones que pertenezca a un servicio concesionado, autorizado o registrado por la ARCOTEL, independientemente de la fecha de concesión, autorización o registro, aún si dicho equipo cumple con las características técnicas establecidas en la presente norma técnica. En caso de que se produzca una interferencia perjudicial, se deberá suspender inmediatamente la operación del equipo, bajo pena de las sanciones establecidas en la regulación vigente. La operación no podrá reanudarse hasta que la ARCOTEL emita un informe técnico favorable, indicando que se ha subsanado la interferencia perjudicial. Los equipos que utilicen espectro de uso libre y las estaciones que pertenezcan a los servicios de radiocomunicaciones que funcionan en estas bandas, deben aceptar la interferencia perjudicial resultante de las aplicaciones ICM".

La Ley Orgánica de Telecomunicaciones publicada en el Registro Oficial suplemento 439 de 18 de febrero de 2015, en el Título III Derechos y Obligaciones, Capítulo I, Artículo 23.- Obligación de los abonados, clientes y usuarios, numeral 5 indica "No realizar alteraciones a los equipos que puedan causar interferencias o daños a las redes y servicios de telecomunicaciones en general".

Como resultado del control se aprecia un total desconocimiento de la NORMA TÉCNICA DE ESPECTRO DE USO LIBRE Y DE ESPECTRO PARA USO DETERMINADO EN BANDAS LIBRES, por parte de las personas y empresas que brindan servicios de telecomunicaciones.

7.- CONCLUSIONES:

De lo expuesto y de los trabajos de control realizados conjuntamente con personal técnico del Comando Conjunto de las Fuerzas Armadas, Sgos. Sandoval y Sgos. Veliz, se puede indicar que al momento de los barridos en los rangos de frecuencias de 2.3 GHz a 2.4 GHz, realizado en varios puntos de la ciudad de Machala y en el sector la Iberia, barrio 19 de noviembre de la provincia de el Oro, se obtuvo los siguientes resultados.

- Se encontró a dos fuentes interferentes, siendo responsable de la infraestructura y equipos encontrados la señorita Samaniego Valdiviezo Erika Fernanda con RUC 0706243094001, información proporcionada verbalmente por ella y verificada en página del Servicio de Rentas Internas. El detalle de la ubicación y frecuencias utilizadas se encuentran en la Tabla N° 1 del presente informe.*
- Revisadas las bases de datos y sistemas de la ARCOTEL, no se encuentra ningún registro, o título habilitante de Operación de Red Privada o uso de frecuencias del espectro radioeléctrico a nombre de Samaniego Valdiviezo Erika Fernanda, con RUC 0706243094001.*
- Se determina que la señorita Samaniego Valdiviezo Erika Fernanda con Registro Único de Contribuyentes (RUC) número 0706243094001, se*

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

encuentra operando su sistema de radiocomunicaciones con la técnica de modulación digital de banda ancha, utilizando dentro de la banda de 2.3 GHz a 2.4 GHz las frecuencias centrales del espectro radioeléctrico 2322 MHz, 2362 MHz, 2377 MHz, 2317 y 2342 MHz, sin que disponga de la autorización correspondiente para el uso de esas frecuencias; se determina además que por el uso de esas frecuencias se produce interferencia al sistema de comunicaciones de las Fuerzas Armadas.” (...)

2.2. ACTO DE INICIO

En el citado Acto de Inicio se consideró entre otros aspectos, lo siguiente:

Mediante **Informe IJ-CZO6-C-2019-0137** de 24 de julio de 2019, el área jurídica de la Dirección Técnica Zonal de la Coordinación Zonal 6 estableció la procedencia de emitir un Acto de Inicio del Procedimiento Sancionador, en contra de la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo Erika Fernanda, para lo cual realizó el análisis que relaciona los hechos determinados en el **Informe Técnico IT-CZO6-C-2019-0459 de 26 de abril de 2019**, con las normas jurídicas, garantías básicas del debido proceso y principios generales de derecho, conforme consta del análisis legal que transcribo:

“El sector de las telecomunicaciones es altamente regulado, en el que la normativa impone obligaciones que son de ineludible cumplimiento porque ha sido concebida para ser respetada y aplicada.

*De acuerdo a lo establecido en la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, la provisión de los servicios públicos de telecomunicaciones responderá a los principios constitucionales, entre otros, el de obligatoriedad, generalidad, uniformidad, eficiencia, responsabilidad, universalidad, accesibilidad, **regularidad**, continuidad y calidad.*

Conforme lo establecido en los artículos 125 y 144 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, corresponde a la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, entre otras, la potestad de ejercer el control de la prestación de los servicios de telecomunicaciones, catalogados constitucionalmente como públicos, con el propósito de que estas actividades y servicios se sujeten al ordenamiento jurídico y a lo señalado en los correspondientes títulos habilitantes; y, la de sancionar a las personas naturales y jurídicas que incurran en las infracciones señaladas en la citada Ley.

En ejercicio de las referidas atribuciones legales y con sustento en las disposiciones expuestas, con Memorando Nro. ARCOTEL-CZO6-2019-145-M de 31 de mayo de 2019, el área técnica de la Dirección Técnica Zonal 6 comunica que procedió a realizar la inspección en la ciudad de Machala a fin de verificar una posible interferencia al sistema del comando conjunto de las Fuerzas Armadas del Ecuador, y anexa el Informe Técnico IT-CZO6-C-2018-0459 de 26 de abril de 2019, en el que entre otros aspectos se concluyó:

*La señorita Samaniego Valdiviezo Erika Fernanda, se encuentra operando un sistema de radiocomunicaciones con la técnica de modulación digital de banda ancha, dentro de la banda 2.3 GHz a 2.4GHz frecuencia central del espectro radioeléctrico 2322 MHz, 2362MHz, 2377MHz, 2317MHz 2342MHz sin **que disponga de autorización***

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

correspondiente causando Interferencia al Sistema del Comando conjunto de las Fuerzas Armadas.

Del análisis realizado al Informe Técnico No. IT-CZO6-C-2019-0459 de 26 de abril de 2019, se concluye que la señorita Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo, se encuentra operando un sistema de radiocomunicaciones con la técnica de modulación digital de banda ancha **sin contar con autorización respectiva** con esta conducta también está **causando interferencia** al sistema del comando conjunto de las fuerzas Armadas, por lo descrito estaría incumplido la obligación contenida en el artículo , 18, 37 numeral 3, 42 letra d) de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, artículo 13 del Reglamento General a la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, con dicha conducta, habría incurrido en la infracción de tercera clase, tipificada en el Art. 119 letra a), número 1 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, que consiste en: “1. Explotación o uso de frecuencias, sin la obtención previa del título habilitante o concesión correspondiente, así como la prestación de servicios no autorizados, de los contemplados en la presente Ley.”, y, cuya sanción se encuentra prescrita en el artículo 121 y la obtención del monto de referencia para la aplicación de la multa en el artículo 122 de la ley *ibídem.* (...).”

3. CONSIDERACIONES Y FUNDAMENTOS JURÍDICOS DEL ÓRGANO COMPETENTE:

3.1. CONSTITUCIÓN DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR

“Artículo 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.** (...).” (Lo resaltado en negrilla me pertenece)

“Artículo 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.”.

“Artículo 261.- El Estado Central tendrá competencias exclusivas sobre: (...) 10. El espectro radioeléctrico y el régimen general de comunicaciones y telecomunicaciones (...).”.

“Artículo 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.” (Lo resaltado en negrilla me pertenece)

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

“Artículo 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.”. (Lo resaltado en negrilla me pertenece)

3.2. LEY ORGÁNICA DE TELECOMUNICACIONES

“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. (...)”.

“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”.** (El resaltado en negrilla me pertenece)

3.3 REGLAMENTO GENERAL A LA LEY ORGÁNICA DE TELECOMUNICACIONES

“Artículo 10.- Del organismo desconcentrado de la ARCOTEL encargado del procedimiento administrativo sancionador.- El organismo desconcentrado de la ARCOTEL encargado del procedimiento administrativo sancionador es el competente para aplicar el régimen sancionatorio previsto en la Ley, el presente Reglamento

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

General y en los títulos habilitantes; puede contar con oficinas desconcentradas.- La competencia para el ejercicio de la potestad sancionatoria la tienen los titulares de la sede principal o de las oficinas que se establezcan en el territorio nacional, según corresponda.”

“Artículo 81.- Organismo Competente. - El organismo desconcentrado de la ARCOTEL es el competente para iniciar, sustanciar y resolver, de oficio o a petición de parte, el procedimiento administrativo sancionador para la determinación de infracciones e imponer, de ser el caso, las sanciones previstas en la normativa legal vigente o en los respectivos títulos habilitantes, observando el debido proceso y el derecho a la defensa. (...)”

“Artículo 83.- Resolución. - La resolución del procedimiento administrativo sancionador deberá estar debidamente motivada y contendrá la expresión clara de los fundamentos de hecho y de derecho que sirvan para la imposición o no de la sanción que corresponda conforme lo previsto en la Ley y de ser el caso, en las infracciones y sanciones estipuladas en los respectivos títulos habilitantes. (...) Sin perjuicio de las decisiones adoptadas por la ARCOTEL, los usuarios podrán interponer las acciones legales de las que se consideren asistidos contra el prestador de servicios.”

3.4. RESOLUCIONES ARCOTEL:

- **Resolución 04-03-ARCOTEL-2017 de 10 de mayo de 2017, publicada en el Registro Oficial - Edición Especial No. 13, del miércoles 14 de junio de 2017.**

El Directorio de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones ARCOTEL, en ejercicio de sus facultades y atribuciones constitucionales y legales resuelve EXPEDIR EL ESTATUTO ORGÁNICO DE GESTIÓN ORGANIZACIONAL POR PROCESOS DE LA AGENCIA DE REGULACIÓN Y CONTROL DE LAS TELECOMUNICACIONES, ARCOTEL, en el que entre otros aspectos se establece:

“Artículo 2. Procesos de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones

Para cumplir con la regulación, el control y la gestión del espectro radioeléctrico y de los servicios de telecomunicaciones para que éstos sean brindados con calidad, universalidad, accesibilidad, continuidad y diversidad; garantizando el cumplimiento de los derechos y deberes de prestadores de servicios y usuarios, se han definido dentro de la estructura orgánica de la ARCOTEL a procesos Gobernantes, Sustantivos, Habilitantes de Asesoría y de Apoyo, y Desconcentrados: (...)

Desconcentrados. - *Permiten gestionar los productos y servicios de la Institución a nivel zonal, participan en el diseño de políticas, metodologías y herramientas; en el área de su jurisdicción en los procesos de información, planificación, inversión pública, reforma del Estado e innovación de la gestión pública, participación ciudadana, y seguimiento y evaluación”. (El subrayado me pertenece)*

“CAPÍTULO III
DE LA ESTRUCTURA ORGÁNICA
Artículo 10. Estructura Descriptiva
(...)”

2. NIVEL DESCONCENTRADO

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

2.2. PROCESO SUSTANTIVO

2.2.1. Nivel Operativo

2.2.1.1. Gestión Técnica Zonal. - (...)

II. Responsable: Director/a Técnico/a Zonal.

III. Atribuciones y Responsabilidades: (...)

7. Ejecutar el procedimiento administrativo sancionador en el área correspondiente a su jurisdicción de acuerdo a los procesos, procedimientos, formatos y herramientas definidas por la Coordinación Técnica de Control (...).

➤ Resolución No. ARCOTEL-2018-0585 de 6 de julio de 2018

“ARTÍCULO UNO.- En base al informe conjunto remitido por las Coordinaciones generales de Planificación, Administrativa Financiera, Jurídica y Técnica de Control, disponer a los Directores Técnicos Zonales, y Director de Oficina Técnica de Galápagos, cumplan con la función instructora en los procedimientos sancionadores, conforme lo prescrito en el artículo 248 del Código Orgánico Administrativo, a fin de que se encarguen de todas las actuaciones previas a la emisión del acto administrativo que resuelva el procedimiento sancionador.

ARTÍCULO DOS.- Disponer a los Coordinadores Zonales de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, además de lo establecido en el Estatuto Orgánico de Gestión Organizacional por Procesos, el ejercicio y cumplimiento de la función sancionadora en la ejecución de estos procedimientos, conforme lo prescrito en el artículo 248 del Código Orgánico Administrativo, a fin de que, en cumplimiento de lo que establece el artículo 260 de la norma legal ibídem, emitan la resolución que contenga el acto administrativo, que resuelva el procedimiento sancionador.

ARTÍCULO TRES.- En los casos en los cuales el presunto incumplimiento afecte a más de una Coordinación Zonal, según la distribución jurisdiccional de la ARCOTEL, estos serán puestos en conocimiento de la Coordinación Zonal 2, para que en caso de considerarlo pertinente, proceda a instruir y resolver lo que en derecho corresponda. (El resaltado me pertenece) (...)

Acción de Personal No. 585 de 22 de agosto de 2019

Acción de Personal en la que se resuelve nombrar al Ing. Jaime Gustavo Herrera Benalcázar como DIRECTOR TÉCNICO ZONAL 6, a partir del 24 de agosto de 2019.

Consecuentemente, el Director Técnico Zonal 6 de la ARCOTEL tiene competencia para ejercer la Función Sancionadora dentro de este procedimiento administrativo sancionador; y, resolver lo que en derecho corresponda, conforme lo dispuesto en el artículo 248 del Código Orgánico Administrativo.

4. PROCEDIMIENTO:

Este procedimiento sancionador se sustanció observando el trámite propio previsto en los artículos 248 al 260 del Código Orgánico Administrativo y respetando las garantías básicas del debido proceso en el ámbito administrativo consagradas en artículo 76 de la Constitución de la República del Ecuador, respetando especialmente el derecho a la defensa establecido en el número 7, letras a), c) y h) de la Ley Suprema, que guarda concordancia con lo dispuesto en el artículo 125 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones.

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

En Dictamen Nro. ARCOTEL-CZO6-2019-D-0064 de 07 de octubre de 2019, en su calidad de Director Técnico Zonal 6 de la ARCOTEL, como función Instructora expresa lo siguiente:

(...)

3.2. CONTESTACIÓN DE LA SEÑORA ERIKA FERNANDA SAMANIEGO VALDIVIEZO:

Mediante escrito, el expedientado da contestación al presente acto de inicio por medio del trámite ARCOTEL-DEDA-2019-013395-E de 08 de agosto de 2019 alegando hechos no relacionados con el elemento factico.

3.3. EVACUACIÓN DE PRUEBAS DENTRO DEL PERIODO DE INSTRUCCIÓN:

La función Instructora en aplicación de lo dispuesto en los artículos 193 y siguientes del Código Orgánico Administrativo, relativa a la prueba, dispuso mediante providencia P-CZO6-2019-0118 dictada el 23 de agosto de 2019, lo siguiente:

"DISPONGO: 1.- Se deja sentado que la expedientada ha dado contestación al presente Acto de Inicio de Procedimiento Administrativo Sancionador dentro del tiempo establecido; 2.- Por corresponder al estado del trámite y con fundamento en lo dispuesto en el artículo 256 de Código Orgánico Administrativo, se abre el periodo de quince (15) días hábiles para evacuación de pruebas finalizado este término se procederá conforme los artículos 203, 257, 260 ibídem; 3.- Dentro del periodo de evacuación de pruebas, se ordena: a) al área de procesos de control del espectro radioeléctrico de la Dirección Técnica Zonal de la Coordinación Zonal 6 de la ARCOTEL, analice la contestación presentada por la expedientada, así como también al área jurídica de la Dirección Técnica Zonal de la Coordinación Zonal 6 de la ARCOTEL, procedan a emitir su pronunciamiento con el fin de aportar elementos de opinión o juicio para la formación de la voluntad administrativa y conforme al contenido del "informe" establecido en los artículos 122 y 124 del Código Orgánico Administrativo"

3.4. ANÁLISIS JURÍDICO DE LOS DESCARGOS, ALEGATOS Y PRUEBAS APORTADAS DENTRO DEL PROCEDIMIENTO:

A través del Informe Jurídico Nro. IJ-CZO6-C-2019-0163 de 07 de octubre de 2019, el área jurídica de la Dirección Técnica Zonal 6 de la Coordinación Zonal 6 de la ARCOTEL, indica:

"Revisado el expediente y en mérito de los antecedentes señalados esta Área desde el punto de vista jurídico realiza el análisis de las circunstancias que han influido en la determinación del hecho y en la responsabilidad del expedientado, y considera lo siguiente:

Para el presente análisis, es necesario mencionar que conforme lo dispuesto en la Constitución, en todo proceso en el que se determinen derechos y obligaciones se debe asegurar el debido proceso, el cual constituye una garantía para el administrado,

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

que partiendo de la presunción de inocencia que opera a su favor le permite ejercer su derecho a la defensa para desvirtuar las imputaciones realizadas en su contra.¹

Se recalca que la presunción de inocencia implica varios aspectos, como el de originar que la carga de la prueba, en el ámbito administrativo punitivo recaiga exclusivamente sobre la parte acusadora; es decir, pesa sobre la administración. Esta garantía prohíbe sancionar sin pruebas, por consiguiente, la imposición de la sanción requiere de la obtención previa de una prueba "de signo incriminador" que verifique **los hechos constitutivos de la infracción** y la participación del imputado en los mismos, quedando claro que el inicio del procedimiento ha de sustentarse en una prueba de cargo que revele una **conducta típica**, antijurídica y culpable de quien va ser sujeto de la imputación.

Debiendo precisar, que el elemento "tipo" es una figura jurídica creada para delimitar una acción u omisión; es decir, es una descripción abstracta de la conducta infractora (presupuesto de hecho).

Con relación a los argumentos expuestos por la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo, en el escrito de contestación, ingresado a al ARCOTEL el 08 de agosto de 2019 con documento No. ARCOTEL-DEDA-2019-013395-E, es pertinente realizar el siguiente análisis:

El expedientado procede a ejercer su derecho a la defensa indicando lo siguiente:

"El trámite Lleva ingresado 9 meses, sin tener hasta ahora respuesta favorable que es el otorgamiento del permiso. Unos colegas nuestros en otras dependencias de la Arcotel les han otorgado el permiso en menos de 3 meses."
(...)

Respecto a los argumentos descritos, por parte de esta Coordinación Zonal 6 se procedió a solicitar información a la Coordinación Zonal 5 respecto a los trámites que hace mención la expedientada por medio del memorando ARCOTEL-CZO6-2019-2389-M de 9 de septiembre de 2019, en respuesta la Coordinación Zonal 5 generó el memorando ARCOTEL-CZO5-2019-1588-M de 10 septiembre de 2019 indicando lo siguiente: "Actualmente el trámite de otorgamiento del título habilitante se encuentra con documentación técnica y en proceso de revisión de los documentos legales. Una vez que se culmine el procedimiento de análisis con resultados favorables, se procedería con la respectiva consolidación de la documentación presentada, para la emisión del respectivo título habilitante y su correspondiente legalización e inscripción en el Registro Público de Telecomunicaciones" En torno a la respuesta descrita se observa que la expedientada presentó **una solicitud para el otorgamiento de un Título Habilitante** para el Registro de una Red Privada, dicha solicitud continúa en trámite por hechos ajenos a esta Coordinación Zonal 6, ahora bien es preciso aclarar que el hecho de haber presentado una **solicitud** para el otorgamiento de un Título Habilitante, de ninguna manera le habilita operar un sistema que hasta la presente fecha no está autorizado, en primer lugar se tiene que obtener la autorización de la

¹ ORDÓÑEZ Grace, "La Potestad Sancionadora de la Administración, la presunción de inocencia y el derecho a la prueba del administrado", Cuadernos SUPERTEL, pág. 17

Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones previo a operar y conforme a la Ley Orgánica de Telecomunicaciones.

“Lo que solicito es que se me comprenda mi situación. Llevamos 9 meses en espera del permiso. La Ley Orgánica de Telecomunicaciones en su artículo 25 Derecho de los prestadores de servicios de Telecomunicaciones, expresa en un literal 3) “Recibir de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones atención oportuna y motivada ante sus peticiones” Queremos ser legales y pedimos que se comprendan que el retraso de no tener el permiso no es culpa nuestra.”

El artículo citado por la expedientada, no guarda relación con el hecho atribuido a su conducta pues el artículo 25 numeral 3 claramente señala los **derechos de los prestadores de servicios de telecomunicaciones**, es decir derechos de prestadores que pagan valores por su permiso que buscan satisfacer las necesidades de sus clientes, que cuentan con su documentación en regla y cumplen varias obligaciones, entonces lo que busca el numeral citado del artículo 25 es que **cuando a un permisionario se les presenta un percance en su sistema la ARCOTEL tiene la obligación de atender su requerimiento y buscar soluciones al problema como por ejemplo atender las denuncias de sistemas autorizados que se sienten afectados por la operación de sistemas no autorizados que brindan servicios a menor precio sin pagar valores y sin cumplir obligaciones causando incluso interferencias.**

“La presunta interferencia en el sistema de las Fuerzas Armadas se da por un error humano causado por la manipulación errónea de un técnico en la configuración inalámbrica de equipos, equipos que no tienen más de un kilómetro de cobertura (Ubiquiti nano station 2 homologados) ya que tiene poca potencia de operación. El técnico estaba realizando un barrido de frecuencia dado que el espectro está saturado, hallando un espacio en el rango inferior de la banda 2.4 y por desconocimiento de la Regulación en las Telecomunicaciones asigna una frecuencia en el rango 2.3, pero cabe mencionar que este error fue subsanado de forma inmediata, gracias a los consejos recibidos por parte de los funcionarios del Arcotel y fuerzas armadas, que visitaron nuestra oficina y gentilmente conversaron con nosotros.” (...)

De los argumentos descritos en este párrafo se observa que la expedientada acepta el cometimiento de la infracción indicando que por un error humano en su sistema: “por la manipulación errónea de un técnico en la configuración inalámbrica de equipos, equipos que no tienen más de un kilómetro de cobertura (Ubiquiti nano station 2 homologados) ya que tiene poca potencia de operación” (...) es pertinente indicar a la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo que sus argumentos no deja de ser más que una excusa tratando de evadir su responsabilidad y trasladar su responsabilidad a su empleado, por lo descrito este hecho corresponde a un descuido y negligencia por desconocimiento de Ley y la realización de actividades para las cuales no se encuentra autorizada.

“Si usted luego de lo explicado y haber subsanado el error involuntario de forma inmediata, deciden sancionarnos, pedimos que la sanción se base en nuestras declaraciones fiscales del año 2018, por lo cual adjuntamos la declaración del impuesto a la renta del año 2018, igual esto ustedes lo podrán bajar, ver corroborar desde el portal WEB del SRI..” (...)

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

Respecto a este último párrafo es necesario realizar un breve análisis e indicar a la expedientada lo siguiente:

El artículo 121 y 122 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones señala lo siguiente:

Las sanciones para los prestadores de servicios de telecomunicaciones y radiodifusión, televisión y audio y video por suscripción, se aplicarán de la siguiente manera:

1. *Infracciones de primera clase.- La multa será de entre el 0,001% y el 0,03% del monto de referencia.*
2. *Infracciones de segunda clase.- La multa será de entre el 0,031% al 0,07% del monto de referencia.*
3. *Infracciones de tercera clase.- La multa será de entre el 0,071% y el 0,1 % del monto de referencia.*
4. *Infracciones de cuarta clase.- La sanción será la revocatoria del título habilitante, con excepción de aquellas que se originen en tercera clase y que por reincidencia se establezcan como de cuarta clase en la que la multa será del 1% del monto de referencia.*

Art. 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 correspondiente 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.*
- b) *Para las sanciones de segunda clase, desde ciento uno hasta trescientos Salarios Básicos Unificados del trabajador en general.*
- c) *Para las sanciones de tercera clase, desde trescientos uno hasta mil quinientos Salarios Básicos Unificados del trabajador en general.*
- d) *Para las sanciones de cuarta clase, desde mil quinientos uno hasta dos mil Salarios Básicos Unificados del trabajador en general.*

Los artículos citados corresponden a las sanciones a imponerse a prestadores de servicios de telecomunicaciones cuando concurren en una de las infracciones a la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, en el primer caso el artículo 121 es claro pues señala las sanciones a aplicarse a los prestadores de servicios de Telecomunicaciones **se aplicara en referencia a su monto de referencia** con relación al servicio o **título habilitante que se trate, en el presente caso** no se puede aplicar el citado artículo, porque la expedientada **no cuenta con un título habilitante** para la utilización de una red privada y así poder considerar el monto de referencia en **relación al servicio**, conforme lo señala el artículo 121, en consecuencia corresponde la aplicación de la multa determinada en el artículo 122 de la LOT de conformidad con el **criterio Jurídico N° ARCOTEL-CJDA-2018-0098** de 26 de junio de 2018.

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec



Como conclusión del resultado de este procedimiento administrativo se comprueba la existencia del incumplimiento descrito en el informe técnico IT-CZO6-C-2019-0461 de 26 de abril de 2019, la responsabilidad de la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo al operar un sistema de radiocomunicación sin contar con la autorización correspondiente, hecho que tiene que ser corregido y así evitar posteriores sanciones.

Se establece como consecuencia jurídica la existencia del hecho infractor atribuido a la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo, la existencia de responsabilidad en el incumplimiento de la obligación señalada en el Acto de Inicio del Procedimiento Administrativo Sancionador No. ARCOTEL-CZO6-2019-AI-0063; y, por lo tanto, en la comisión de la infracción administrativa de **Tercera Clase**, tipificada en el Art. 119, letra a), número 1 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, que consiste en: "Explotación o uso de frecuencias, sin la obtención previa del título habilitante o concesión correspondiente, así como la prestación de servicios no autorizados, de los contemplados en la presente Ley."

El área jurídica enfatiza que en la sustanciación del presente procedimiento administrativo sancionador, se ha asegurado el derecho al debido proceso del administrado consagrado en la Constitución de la República del Ecuador, de manera particular, las garantías básicas constantes en el artículo 76 de la Carta Fundamental, de manera particular el número 7, letras b), c) y h), así como el derecho a la defensa en todas las etapas del procedimiento sancionador establecido en el artículo 125 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones; así como también, se han respetado las formalidades y el procedimiento establecidos en la Constitución, Código Orgánico Administrativo, Ley Orgánica de Telecomunicaciones, y reglamentos y normas aplicables; por lo que, no habiendo asuntos de procedimiento que puedan afectar la validez de todo lo actuado, no aplica la pretensión del expedientado, para que en el presente procedimiento administrativo sancionador la administración se abstenga de imponer una sanción.

Con la presentación del presente informe jurídico, se ha dado cumplimiento a la disposición de la Función Instructora, el cual, en caso de contar con su aceptación y conformidad, sea considerado dentro del Dictamen previsto en el Art. 257 del Código Orgánico Administrativo, previo a emitirse la respectiva Resolución por parte del señor Coordinador Zonal 6 en su calidad de Función Sancionadora." (...)

4. DISPOSICIÓN LEGAL QUE SANCIONA EL ACTO POR EL QUE SE LE INCULPA:

En el Título XIII sobre el Régimen Sancionatorio en la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, se establecen diferentes infracciones y sanciones en cuanto a su gravedad y en el caso presente se considera, que el hecho imputado se asimila al siguiente articulado:

"Art. 119.- Infracciones de Tercera Clase.- (...) a. **Son infracciones de tercera clase aplicables a personas naturales o jurídicas, no poseedoras de títulos habilitantes comprendidos en el ámbito de la presente Ley, las siguientes:** 1. *Explotación o uso de frecuencias, sin la obtención previa del título habilitante o concesión correspondiente, así como la prestación de servicios no autorizados, de los contemplados en la presente Ley. (...)*

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

5. ANÁLISIS DE ATENUANTES Y AGRAVANTES

De lo expuesto, para la determinación de la sanción a imponer se debe considerar las atenuantes y agravantes descritas en los artículos 130 y 131 de la LOT.

Art. 130.- Atenuantes. Para los fines de la graduación de las sanciones a ser impuestas o su subsanación se considerarán las siguientes circunstancias atenuantes:

- 1. No haber sido sancionado por la misma infracción, con identidad de causa y efecto en los nueve meses anteriores a la apertura del procedimiento sancionador.**

Revisada la base informática denominada "Infracciones y Sanciones", se ha podido verificar que la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo poseedora del Ruc 0706243094001, no ha sido sancionado por la misma infracción, con identidad de causa y efecto en los 9 meses anteriores a la apertura del presente procedimiento sancionador, por lo que con esta circunstancia concurre en esta atenuante.

- 2. Haber admitido la infracción en la sustanciación del procedimiento administrativo sancionatorio. En este caso, se deberá presentar un plan de subsanación, el cual será autorizado por la Agencia de Regulación y Control de Telecomunicaciones.**

Revisado el expediente se ha podido observar que la expedientada ha admitido el cometimiento de la infracción y presenta una solicitud para el otorgamiento de permiso de Red Privada conducta que es considerada como atenuante.

- 3. Haber subsanado integralmente la infracción de forma voluntaria antes de la imposición de la sanción.**

La atenuante 3 del Artículo 130 de la LOT, se encuentra desarrollado en el Artículo 82 del Reglamento General a la Ley Orgánica de Telecomunicaciones.

El artículo 82 del Reglamento a la LOT, señala: "Subsanación y Reparación.- Se entiende por subsanación integral a la **implementación de las acciones** necesarias para corregir, enmendar, rectificar o superar **una conducta o hecho que pudiera constituir un incumplimiento o infracción** susceptible de sanción; siendo una de estas acciones, la compensación que realicen los prestadores a favor de los usuarios por los servicios contratados y no recibidos, por deficiencias en los mismos; o, el reintegro de valores indebidamente cobrados."(...). (Lo subrayado y en negrita nos corresponde).

Por la naturaleza del hecho, hasta la presente fecha no puede ser subsanada, ya que no cuenta con la autorización, únicamente presenta una solicitud que se encuentra en trámite.

- 4. Haber reparado integralmente los daños causados con ocasión de la comisión de la infracción, antes de la imposición de la sanción.**

En el presente procedimiento los daños consisten en operar un sistema de radiocomunicaciones sin la autorización correspondiente, a más de esto causar interferencia a otros sistemas, el expedientado indica que a la presente fecha se

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

encuentra operando según lo recomendado, sin embargo continua operando su sistema sin obtener la autorización correspondiente hecho por el cual no concurre en esta atenuante.

Agravantes establecidas en el Artículo 131 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones.

En el presente caso no se determinan circunstancias agravantes.

6. LA SANCIÓN QUE SE PRETENDE IMPONER:

La Dirección de Asesoría Jurídica mediante criterio Jurídico N° ARCOTEL-CJDA-2018-0098 de 26 de junio de 2018 concluyo lo siguiente:

*“En merito a los antecedentes, competencia y análisis jurídico precedente, así como en acatamiento del mandato contenido en el artículo 226 de la Constitución, que instituye el principio de legalidad de la administración pública por el cual manda que **las servidoras o servidores públicos ejercerán solamente las competencias y facultades que sean atribuidas en la Constitución y la ley**, el Organismo desconcentrado de la ARCOTEL de acuerdo a la Ley Orgánica de Telecomunicaciones únicamente puede aplicar las sanciones determinadas en el artículo 121 de dicha ley a los prestadores de servicios de telecomunicaciones y de radiodifusión poseedores de título habilitante; en consecuencia, ante la consulta efectuada por la Coordinación Zonal 6, esta Dirección de Asesoría Jurídica, concluye que la sanción a imponerse a personas naturales o jurídicas no poseedoras de un título habilitante, de conformidad con lo determinado en el artículo 84 del Reglamento General de aplicación de la referida Ley, será ala prevista en el artículo 122 de la Ley Orgánica de telecomunicaciones.” (...)*

Consecuentemente se debe proceder conforme lo prevé el Art. 122 de la LOT, que establece lo siguiente:

Art. 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 correspondiente 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:

c) Para las sanciones de tercera clase, desde trescientos uno hasta mil quinientos 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.

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

Considerando en el presente caso dos de las cuatro atenuantes que señala el artículo 130 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, el valor de la multa a imponerse es de ONCE MIL OCHOCIENTOS TREINTA Y CUATRO DOLARES con 00/78 (USD \$11.834,78).

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

7. LAS MEDIDAS CAUTELARES ADOPTADAS:

En el presente caso, ésta Autoridad no ha dispuesto Medidas Cautelares.

8. CONCLUSIÓN, PRONUNCIAMIENTO O RECOMENDACIÓN:

En conformidad con lo sustanciado en la etapa de instrucción del procedimiento administrativo sancionador No. ARCOTEL-CZO6-2019-AI-0063 de 25 de julio de 2019, de manera particular, con el informe jurídico de esta Dirección Técnica Zonal 6 de las ARCOTEL; y, con fundamento en los Arts. 124 y 257 del Código Orgánico Administrativo, el Órgano Instructor considera que existen elementos de convicción suficientes para DICTAMINAR que se ha confirmado la existencia del hecho atribuido a la señora Erika Fernanda Samaniego Valdivieso, en el Acto de Inicio del Procedimiento Administrativo Sancionador, la existencia de responsabilidad en el incumplimiento dispuesto en los artículos 18, 37 numeral 3 y 42 letra d) de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, con dicha conducta podría incurrir en la infracción de tercera clase tipificada en el Art. 119, literal a) Son infracciones de tercera clase aplicables a personas naturales o jurídicas, no poseedoras de títulos habilitantes comprendidos en el ámbito de la presente Ley, las siguientes:

1. Explotación o uso de frecuencias, sin la obtención previa del título habilitante o concesión correspondiente, así como la prestación de servicios no autorizados, de los contemplados en la presente Ley.

El Órgano Instructor afirma además que en la sustanciación del presente procedimiento administrativo sancionador, se ha asegurado el derecho al debido proceso del administrado consagrado en la Constitución de la República del Ecuador, de manera particular, las garantías básicas constantes en el artículo 76 de la Carta Fundamental, así como el derecho a la defensa en todas las etapas del procedimiento sancionador; y se han respetado las formalidades y el procedimiento establecidos en la Constitución, Código Orgánico Administrativo, Ley Orgánica de Telecomunicaciones y reglamentos respectivos; por lo que, no habiendo asuntos de procedimiento que puedan afectar la validez de todo lo actuado, se debería declarar su validez.

Adjunto al presente Dictamen remito el expediente administrativo correspondiente al Acto de Inicio del procedimiento administrativo sancionador No. ARCOTEL-CZO6-2019-AI-0063 de 25 de julio de 2019, previo a emitirse la respectiva Resolución por parte del señor Director Técnico Zonal 6 en su calidad de Función Sancionadora. (...)

5. LA SANCIÓN QUE SE IMPONE:

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

La Dirección de Asesoría Jurídica mediante criterio Jurídico N° ARCOTEL-CJDA-2018-0098 de 26 de junio de 2018 concluyo lo siguiente:

*“En merito a los antecedentes, competencia y análisis jurídico precedente, así como en acatamiento del mandato contenido en el artículo 226 de la Constitución, que instituye el principio de legalidad de la administración pública por el cual manda que **las servidoras o servidores públicos ejercerán solamente las competencias y facultades que sean atribuidas en la Constitución y la ley**, el Organismo desconcentrado de la ARCOTEL de acuerdo a la Ley Orgánica de Telecomunicaciones únicamente puede aplicar las sanciones determinadas en el artículo 121 de dicha ley a los prestadores de servicios de telecomunicaciones y de radiodifusión poseedores de título habilitante; en consecuencia, ante la consulta efectuada por la Coordinación Zonal 6, esta Dirección de Asesoría Jurídica, concluye que la sanción a imponerse a personas naturales o jurídicas no poseedoras de un título habilitante, de conformidad con lo determinado en el artículo 84 del Reglamento General de aplicación de la referida Ley, será ala prevista en el artículo 122 de la Ley Orgánica de telecomunicaciones.” (...)*

Consecuentemente se debe proceder conforme lo prevé el Art. 122 de la LOT, que establece lo siguiente:

Art. 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 correspondiente 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:

c) Para las sanciones de tercera clase, desde trescientos uno hasta mil quinientos 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.

Realiza un análisis más profundo a las **atenuantes y agravantes determinadas en el artículo 130 y 131** de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones.

Considerando en el presente caso **dos** de las cuatro atenuantes que señala el artículo 130 y **no considerar agravantes** del artículo 131 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, en torno a lo descrito el valor de la multa a imponerse es de ONCE MIL OCHOCIENTOS TREINTA Y CUATRO DOLARES DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMERICA con 00/78 (**USD 11.834,78**).

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

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador
Telf.: (593-07) 2820860
www.arcotel.gob.ec

6. LAS MEDIDAS CAUTELARES ADOPTADAS:

En el presente caso, ésta Autoridad no ha dispuesto Medidas Cautelares.

7. NO ACEPTACIÓN DE HECHOS DISTINTOS:

Se deja expresa constancia que en la presente Resolución no se han aceptado hechos distintos a los determinados en el curso del procedimiento.

En mi calidad de Función Sancionadora acojo en su totalidad el DICTAMEN de la Función Instructora en el sentido que existen elementos de convicción suficientes para dictaminar que se ha confirmado la existencia del hecho atribuido a la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo, en el Acto de Inicio del Procedimiento Administrativo Sancionador, la existencia de responsabilidad en el incumplimiento de la obligación descrita en los artículos 18 y 37 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, por lo tanto, en la comisión de la infracción administrativa de **Tercera Clase**, tipificada en el artículo 119, letra a) número 1 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones.

De conformidad con lo sustanciado en la etapa de instrucción del procedimiento administrativo sancionador No. ARCOTEL-CZO6-2019-AI-0063 de 25 de julio de 2019, se ratifica que en la sustanciación del presente procedimiento administrativo sancionador, se ha asegurado el derecho al debido proceso del administrado consagrado en la Constitución de la República del Ecuador, de manera particular, las garantías básicas constantes en el artículo 76 de la Carta Fundamental, así como el derecho a la defensa en todas las etapas del procedimiento sancionador; y se han respetado las formalidades y el procedimiento establecidos en la Constitución, Código Orgánico Administrativo, Ley Orgánica de Telecomunicaciones y reglamentos respectivos; por lo que, no habiendo asuntos de procedimiento que puedan afectar su validez, se declara válido todo lo actuado.

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

RESUELVE:

Artículo 1.- ACOGER en su totalidad el Dictamen No. ARCOTEL-CZO6-D-2019-0064 de 07 de octubre de 2019, emitido por el Responsable de Proceso de Gestión Técnica de esta Coordinación Zonal 6, en su calidad de Función Instructora.

Artículo 2.- DECLARAR que se ha comprobado la existencia del hecho señalado en el Acto de Inicio del Procedimiento Administrativo Sancionador No. ARCOTEL-CZO6-2019-AI-0063 de 25 de julio de 2019; y, que la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo, es responsable del incumplimiento de la obligación determinada en el Informe Técnico IT-CZO6-C-2019-0459 de 26 de abril de 2019, que se concluyó que la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo se encuentra operando un sistema de radiocomunicaciones con la técnica de modulación digital de banda ancha, dentro de la banda 2.3 GHz a 2.4GHz frecuencia central del espectro radioeléctrico 2322 MHz, 2362MHz, 2377MHz, 2317MHz 2342MHz, sin que disponga de la autorización correspondiente para el uso de dichas frecuencias; Obligación que se encuentra descrita en los artículos 18 y 37 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones,

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec

configurándose la comisión de la infracción de primera clase establecida en el artículo 119, letra a) número 1 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones.

Artículo 3.- IMPONER. A la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo RUC No. 0706243094001, la sanción económica de ONCE MIL OCHOCIENTOS TREINTA Y CUATRO DOLARES DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMERICA con 00/78 (**USD 11.834,78**), de acuerdo a lo previsto en los artículos 121 y 122 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones; cuyo pago deberá ser realizado en la Unidad Financiera Administrativa de la Coordinación Zonal 6 de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, situada en las calles Luis Cordero 16-50 y Héroes de Verdeloma de la ciudad de Cuenca, provincia de Azuay, en el término de 30 días, 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.- INFORMAR a la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo, que tiene derecho a impugnar esta Resolución de conformidad con lo previsto en el Código Orgánico Administrativo.

Artículo 5.- NOTIFICAR esta Resolución a la señora Erika Fernanda Samaniego Valdiviezo, cuyo Registro Único de Contribuyentes RUC es el No. 0706243094001 en la dirección 14 AVA SUR S/N ENTRE SANTA ROSA Y PALMERAS / MACHALA / EL ORO, a las Unidades Técnica, Jurídica y Financiera de la Coordinación Zonal 6 de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones (ARCOTEL).

Notifíquese y Cúmplase. -

Dada en la ciudad de Cuenca, a 08 de Octubre de 2019.

Ing. Jaime Gustavo Herrera Benalcázar
DIRECTOR TÉCNICO ZONAL 6 - FUNCIÓN SANCIONADORA-
AGENCIA DE REGULACIÓN Y CONTROL DE LAS TELECOMUNICACIONES
(ARCOTEL)

Coordinación Zonal 6:

Luis Cordero 16-50 y Av. Héroes de Verdeloma Cuenca - Ecuador

Telf.: (593-07) 2820860

www.arcotel.gob.ec