

RESOLUCIÓN No. ARCOTEL-CZO6-2021-0216

**ORGANISMO DESCONCENTRADO: COORDINACIÓN ZONAL 6 DE LA AGENCIA
DE REGULACIÓN Y CONTROL DE LAS TELECOMUNICACIONES - ARCOTEL-
ABG. JUAN FERNANDO VALENCIA PESANTEZ
DIRECTOR TECNICO ZONAL 6
-FUNCIÓN RESOLUTORIA-**

CONSIDERANDO:

1. CONSIDERACIONES GENERALES Y ANÁLISIS DE FORMA:

De conformidad con lo que determina el artículo 260 del Código Orgánico Administrativo y luego de haber cumplido con la etapa de instrucción administrativa se procede a dictar el presente acto administrativo que resuelve este Procedimiento Administrativo Sancionador, en base a lo siguiente.

1.1 DETERMINACION DEL RESPONSABLE:

PERMISIONARIA: DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA
RUC: 1105001000001
DIRECCION: Avenida Sucre y 24 de Mayo de la ciudad de
Balsas de la provincia de El Oro.

1.2 TÍTULO HABILITANTE:

La Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, el 18 de diciembre de 2018, otorgo a favor de la señora **DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA**, el título habilitante para la prestación del Servicio de Acceso a Internet, el título habilitante indicado fue inscrito en el tomo 135, foja 13525, del registro público de telecomunicaciones el 18 de diciembre de 2018.

1.3 HECHOS:

Mediante memorando ARCOTEL-CCON-2021-0968-M de 31 de mayo de 2021, el Coordinador Técnico de Control remite el Informe Técnico IT-CCDS-RS-2021-0092 de 28 de mayo de 2021, el cual contiene los resultados de la verificación de la entrega del Plan de contingencia de acuerdo a lo dispuesto en Resolución Nro. ARCOTEL-2017-0858 de 13 de septiembre de 2017.

Del citado informe se desprende como conclusión:

“La prestadora del servicio de acceso a internet APOLO CHAMBA DAYRI NATHALIA, no cumplió dentro del plazo establecido, con la presentación del Plan de Contingencia 2021, a través del sistema desarrollado por la ARCOTEL para el efecto (<https://sicoeirweb.arcotel.gob.ec/SisPlanContingencia/>).”

2. COMPETENCIA:

El Organismo Desconcentrado que constituye esta Coordinación Zonal 6, de conformidad con las atribuciones establecidas en el art. 226, de la Constitución de la República, en los artículos 116; 144 numerales 4 y 18 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, en los artículos 10, 81 y 83 del Reglamento General Ley Orgánica de Telecomunicaciones y en el artículo 2 de la Resolución ARCOTEL-2019-0682, de 26 de agosto de 2019, confirió al Director Técnico Zonal 6 la 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, calidad asignada mediante la Acción de Personal No. 205 de 30 de junio de 2021 en favor la autoridad emisora de este acto.

3. PROCEDIMIENTO:

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

3.1. IDENTIFICACIÓN DE LA PRESUNTA INFRACCIÓN Y SANCIÓN

- Ley Orgánica de Telecomunicaciones:

“Artículo 24.- Obligaciones de los prestadores de servicios de telecomunicaciones.

Son deberes de los prestadores de servicios de telecomunicaciones, con independencia del título habilitante del cual derive tal carácter, los siguientes:

(...)24. Contar con planes de contingencia, para ejecutarlos en casos de desastres naturales o conmoción interna para garantizar la continuidad del servicio de acuerdo con las regulaciones respectivas. Asimismo, cumplirá con los servicios requeridos en casos de emergencias. (...).”

-Reglamento General a la Ley Orgánica de Telecomunicaciones:

“Artículo 59.- Consideraciones generales de las obligaciones de los prestadores de servicios.- Para el cumplimiento de las obligaciones de los prestadores de servicios, previstas en la LOT, se considerará lo siguiente:

“12. Las obligaciones previstas en el artículo 24 numeral 24 de la LOT serán cumplidas por todos los prestadores de servicios del régimen general de telecomunicaciones.

(...)

14. El o los planes de contingencia previstos en el artículo 24 numeral 24 de la LOT serán presentados en enero de cada año para conocimiento y revisión de la ARCOTEL.”

- Resolución Nro. ARCOTEL-2017-0858 de 13 de septiembre de 2017.

“Artículo 5. De los Planes de Contingencia: El Plan de Contingencia deberá ser presentado por el prestador de servicios del régimen general de telecomunicaciones ante la ARCOTEL, cada año hasta el 31 de enero, de conformidad con lo establecido en el Reglamento General a la Ley Orgánica de Telecomunicaciones.”

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:

La Infracción de primera clase tipificada en el Art. 117, letra b), número 16 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, que consiste en:

“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 señaladas como infracciones en dichos instrumentos”

La sanción se encuentra establecida en el artículo 121 de la ley invocada, y la obtención del monto de referencia para la aplicación de la multa en el artículo 122 de la ley ibidem.

4. DICTAMEN EMITIDO POR LA FUNCIÓN INSTRUCTORA:

A través del Dictamen Nro. ARCOTEL-CZO6-2021-D-0123 de 01 de octubre de 2021, la Ing. Ana Cecilia Piedra, en calidad de función instructora expreso lo siguiente:

a) Mediante Acto de Inicio No. ARCOTEL-CZO6-2021-AI-070 de 10 de agosto de 2021, emitido en contra de la señora **DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA**; a fin de

confirmar la existencia del hecho que se encuentra determinado en el Informe Técnico IT-CCDS-RS-2021-0092 de 28 de mayo de 2021, esto es por **no presentar el plan de Contingencia de 2021 dentro del plazo establecido**, el mismo que fue notificado el 11 de agosto de 2021.

b) Mediante oficio s/n de 17 de agosto de 2021, ingresado en la Coordinación Zonal 6 de la ARCOTEL con trámite No. ARCOTEL-DEDA-2021-013086-E, dentro del término concedido, la administrada da contestación al Acto de Inicio No. ARCOTEL-CZO6-2021-AI-068 de 10 de agosto de 2021.

c) La responsable de la función instructora de la esta Coordinación Zonal 6 en aplicación de lo dispuesto en el artículo 198 del Código Orgánico Administrativo, relativo a la prueba, dispuso mediante providencia de 26 de agosto de 2021, lo siguiente:

*“(...)**TERCERO.-** Dentro del periodo de evacuación de pruebas, se solicita: **a)** Al Funcionario Responsable de la Unidad de Gestión Documental y Archivo de la ARCOTEL, que dentro del término de ocho (8) días certifique sobre si el Prestador DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA., ha sido sancionado por la misma infracción con identidad de causa y efecto dentro de los nueve meses anteriores a la fecha de Inicio del Procedimiento Administrativo Sancionador, esto es, con la infracción de Primera clase determinada en el artículo 117, letra b, numeral 16 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones; **b)** A la Dirección Técnica de Gestión Económica de Títulos Habilitantes y dentro del término de ocho (8) días remita a esta Coordinación Zonal 6, la información económica de los ingresos totales del Prestador DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA con RUC:1105001000001 correspondientes a su última declaración del Impuesto a la Renta, con relación al Servicio de Acceso a Internet; **c)** A la Dirección Técnica de Control de Servicios de Telecomunicaciones que dentro del término de ocho (8) días se pronuncie respecto de lo alegado por la expedientada con respecto de que se presentó el plan de contingencia el 31 de enero de 2021 (adjunta capturas de pantalla); (...)”*

d) El área jurídica la Coordinación Zonal 6 de la ARCOTEL, a través del Informe Nro. IJ-CZO6-C-2021-0241 de 23 de septiembre de 2021, dio cumplimiento a lo dispuesto en providencia de 26 de agosto de 2021, señalando lo siguiente:

“...Durante el procedimiento, la expedientada en ejercicio de su derecho a la defensa ha manifestado lo siguiente:

“(...) Solicito lo siguiente:

1. se archive el Acto de Inicio ARCOTEL-CZO6-2021-AI-068 iniciado en mi contra, toda vez que se ha desvirtuado sobradamente lo aducido en dicho documento, ya que si se presentó el Plan de Contingencia del año 2021 dentro del plazo previsto en la normativa vigente. (...)”

Y presenta capturas de pantalla de correo de ARCOTEL donde se evidencia claramente que presentó el PLAN DE CONTINGENCIA dentro del plazo establecido esto es el 31 de enero de 2021.

Con providencia P-CZO6-2021-0109 de 26 de agosto de 2021, la responsable de la Función Instructora, dispuso dentro del periodo de prueba lo siguiente:

*“(...)**Tercero.**- dentro del periodo de evacuación de pruebas, se solicita: (...) **c)** a la dirección técnica de control de servicios de telecomunicaciones que dentro del término de ocho (8) días se pronuncie respecto de lo alegado por la expedientada con respecto de que se presentó el plan de contingencia el 31 de enero de 2021 (adjunta capturas de pantalla) (...)”*

En cumplimiento a lo dispuesto, la Dirección Técnica de Control de Servicios de Telecomunicaciones de la ARCOTEL, mediante memorando Nro. ARCOTEL-CCON-2021-0173-M, de 30 de agosto de 2021, indica lo siguiente:

"...la Dirección Técnica de Control de Servicios de Telecomunicaciones, CCDS, ha revisado nuevamente el sistema de reporte de Planes de Contingencia, y determinó que el prestador APOLO CHAMBA DAYRI NATHALIA, entregó su "Plan de Contingencia" como prestador de servicios de radiodifusión, y este Plan aplica a todos los servicios que ofrece el prestador."

En tal virtud, el prestador cumplió con lo establecido en el artículo 5 de la Resolución ARCOTEL-2017-0858 de 13 de septiembre de 2017, pues entregó el 31 de enero de 2021, a través del portal web de la ARCOTEL ([https://sicoeirweb.arcotel.gob.ec /SisPlanContingencia/](https://sicoeirweb.arcotel.gob.ec/SisPlanContingencia/)), en los formatos establecidos para el efecto, el documento correspondiente al Plan de Contingencia 2021.

*De lo expuesto por la administrada y lo informado por la Dirección Técnica de Control de Servicios de Telecomunicaciones de la ARCOTEL, se ha desvirtuado el hecho por el cual se inició el presente procedimiento administrativo sancionador, probándose que la señora **DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA** presento el plan de contingencia el 31 de enero de 2021 de acuerdo a lo establecido artículo 5 de la Resolución ARCOTEL-2017-0858 de 13 de septiembre de 2017, por ende no existen mayores elementos para seguir con el trámite.*

En relación a los antecedentes de hecho y derechos expuestos, no amerita analizar la existencia de atenuantes y agravantes dentro del presente Procedimiento Administrativo Sancionador.

De los hechos detallados en el presente informe, se recomienda a la Función Instructora, proceder conforme lo dispuesto en el artículo 257 párrafo primero a continuación del numeral 6: "(...) Si no existen los elementos suficientes para seguir con el trámite del procedimiento sancionador, el órgano instructor podrá determinar en su dictamen la inexistencia de responsabilidad. (...)", en razón que, de los elementos de juicio obtenidos dentro de la etapa de prueba, se ha podido constatar

la inexistencia de la responsabilidad de la **DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA**.
(...)"

e) Como conclusión el Dictamen emitido por la función instructora señala:

*"(...) En conformidad con lo sustanciado en la etapa de instrucción del procedimiento administrativo sancionador No. ARCOTEL-CZO6-2021-068 de 10 de agosto de 2021, de manera particular, con los documentos e informe emitidos por las áreas técnica y jurídica de esta Coordinación Zonal 6 de las ARCOTEL, luego del análisis respectivo en la etapa de sustanciación del Procedimiento, se considera que al evidenciar que la administrada presentó el Plan de Contingencia dentro del plazo establecido; y, con fundamento en los Arts. 124 y 257 del Código Orgánico Administrativo, el Órgano Instructor DICTAMINA que se determina la **inexistencia de responsabilidad** del hecho atribuido a la señora **DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA** en el Acto de Inicio Acto de Inicio No. ARCOTEL-CZO6-2021-AI-68 de 10 de agosto de 2021.*

(...)

*Adjunto al presente Dictamen remito el expediente administrativo correspondiente al Acto de Inicio del Procedimiento Administrativo Sancionador No. ARCOTEL-CZO2-AI-2021-0068 de 10 de agosto de 2021, previo a emitirse la respectiva Resolución por parte de la Función Sancionadora de la Coordinación Zonal 6 de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones, en la que recomiendo acoger el presente Dictamen y **declarar la inexistencia de responsabilidad** del hecho infractor determinado en el **Acto de inicio del Procedimiento Administrativo Sancionador No. ARCOTEL-CZO6-AI-2021-0068** en contra de la señora **DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA**. (...)"*

5. LAS MEDIDAS CAUTELARES ADOPTADAS:

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

6. DECISIÓN:

En mi calidad de Función Sancionadora de los Procedimientos Administrativos Sancionadores de la Coordinación Zonal 6 de la Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones y como autoridad competente, acojo el DICTAMEN ARCOTEL-CZO6-2021-D-0123 de 01 de octubre de 2021, emitido por de la Función Instructora en el sentido que existen elementos de convicción suficientes para DICTAMINAR que **NO SE HA CONFIRMADO** la existencia del hecho atribuido a la señora **DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA** en el Acto de Inicio del Procedimiento Administrativo Sancionador **No. ARCOTEL-CZO6-2021-AI-68** de 10 de agosto de 2021, así como la responsabilidad del administrado en el cometimiento de la administrativa de Primera Clase, tipificada en el artículo 117, letra b) número 16 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones, puesto que la administrada presentó el plan de contingencia dentro del plazo establecido en la en el artículo 5 de la Resolución ARCOTEL-2017-0858 de 13 de septiembre de 2017.

De conformidad con lo sustanciado en la etapa de instrucción del procedimiento administrativo sancionador No. ARCOTEL-CZO6-2021-AI-068 de 10 de agosto de 2021, 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 Nro. ARCOTEL-CZO6-2021-D-0123 de 01 de octubre de 2021, emitido por la Ing. Ana Cecilia Piedra Carpio Especialista Jefe 1 de esta Coordinación Zonal 6 de la ARCOTEL, en su calidad de Función Instructora.

Artículo 2.- DECLARAR la inexistencia del presupuesto fáctico que originó la emisión del Acto de Inicio del Procedimiento Administrativo Sancionador No. ARCOTEL-CZO6-2021-AI-068 de 10 de agosto de 2021; y, que la señora **DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA** no es responsable del cometimiento de la infracción administrativa de Primera Clase, tipificada en el artículo 117, letra b) número 16 de la Ley Orgánica de Telecomunicaciones.

Artículo 3.- NOTIFICAR de conformidad al Art. 3 de la Resolución Nro. ARCOTEL 2020-0244 de 17 de junio de 2020 y los Arts. 164 y 165 del Código Orgánico Administrativo, con esta resolución a la señora **DAYRI NATHALIA APOLO CHAMBA**; en la dirección de correo electrónico: administrativo@redplus.ec, señalada para el efecto.

Dada en la ciudad de Cuenca, el 04 de octubre de 2021.

Abg. Juan Fernando Valencia Pesantez
DIRECTOR TÉCNICO ZONAL 6 - FUNCIÓN SANCIONADORA-
AGENCIA DE REGULACIÓN Y CONTROL DE LAS TELECOMUNICACIONES
(ARCOTEL)



Agencia de Regulación y Control de las Telecomunicaciones

Elaborado por:

Abg. Maritza Tapia
ANALISTA JURÍDICO ZONAL 2