

Bogotá D.C., octubre 16 de 2019

Señores

MINISTERIO DE TECNOLOGÍAS DE LA INFORMACIÓN Y LAS COMUNICACIONES (MINTIC)

Ref. Comentarios – Proyecto de Decreto Reglamentario sobre Obligaciones de Hacer

Respetados señores,

Por medio del presente documento queremos agradecerles la oportunidad de hacernos partícipes del proceso de construcción de política pública para el sector de tecnologías de la información y las comunicaciones, y específicamente convertirnos en un actor gremial clave para la reglamentación de las obligaciones de hacer desde la óptica del sector de servicios postales de pago. Creemos que la construcción participativa y propositiva de los diferentes actores del sector TIC permitirá responder a las demandas y necesidades de los colombianos en materia de innovación y digitalización.

En este sentido, y en cumplimiento de nuestro mandato gremial, presentamos los comentarios correspondientes en nombre de la ASOCIACIÓN DE EMPRESAS DE SERVICIOS POSTALES (ASOPOSTAL), al proyecto de decreto publicado por el Ministerio TIC para comentarios y que busca reglamentar las obligaciones de hacer para los actores del sector TIC.

TEXTO ORIGINAL DECRETO		COMENTARIO
<p>Artículo 2.2.15.1. Objeto. La presente sección reglamenta las condiciones para la formulación, presentación, autorización, ejecución, cuantificación y verificación de las obligaciones de hacer que deberán ejecutarse mediante proyectos que permitan masificar el acceso y servicio universal a los servicios de telecomunicaciones en todo el territorio nacional, como mecanismo de pago de la contraprestación económica por el uso del espectro radioeléctrico y la contraprestación periódica a cargo de los operadores de servicios postales, así como del pago del valor para su inscripción en el Registro de</p>		<p>Dentro del objeto debería incluirse la posibilidad de que las obligaciones de hacer tengan un ámbito de aplicación que vaya más allá de la masificación del acceso y servicios universal en materia de comunicaciones. Consideramos que deberían incluirse temas como la inclusión financiera, desde el punto de vista de la digitalización, en la medida en que podría lograrse a partir del trabajo de los operadores de servicios postales de pago.</p>

Operadores Postales o para renovar su inscripción.		
<p>Artículo 2.2.15.3. Oferta oficiosa de proyectos para ejecutar obligaciones de hacer. (...)</p> <p>Parágrafo: Las obligaciones de hacer podrán definirse como mecanismo de pago de hasta el 60% del valor de la contraprestación económica por el uso del espectro radioeléctrico en el acto administrativo que otorga o renueva el permiso de uso del espectro radioeléctrico.</p>		<p>Se solicita aclarar porcentaje del valor del mecanismo de los otros actores que forman parte del sector TIC, por ejemplo los operadores del sector postal, ya sea para la contraprestación periódica o para el valor de la renovación de la habilitación postal.</p> <p>Se solicita que no exista limite en el porcentaje o que el límite sea superior al 60% del valor de la contraprestación periódica, con el fin de incentivar a los operadores postales a presentar ofertas que permitan cumplir el objetivo de inclusión y de reducción de la brecha digital de la norma.</p> <p>De otra forma consideramos que los porcentajes establecidos no permitirían incentivar la creación de proyectos para el cumplimiento del objeto del presente decreto en la medida que no representa un incentivo para los operadores TIC, sino por el contrario una carga adicional a las que ya existen por cuenta del pago de la contraprestación.</p>
<p>Artículo 2.2.15.4. Presentación de proyectos para la ejecución de obligaciones de hacer.</p> <p>4. El cronograma de ejecución del proyecto, para cada una de las fases en que se desarrollará. La fase de inversión e inicio de implementación no podrá exceder un (1) año contado desde la fecha de ejecutoria del acto administrativo que autoriza la obligación de hacer, que será expedido por el Ministerio de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones.</p>		<p>Este plazo deberá ser razonable y ampliado teniendo en cuenta las labores que la ejecución de las obligaciones de hacer ameriten para los operadores del sector postal.</p> <p>Se solicita que sea cuando menos dos o tres años de implementación, considerando que se requieren despliegues de infraestructura y estudios que soporten la necesidad de realizar un determinado proyecto.</p>
<p>5. El valor del proyecto con la desagregación de todas las inversiones necesarias, incluyendo, pero sin limitarse a, los costos de</p>		<p>Se solicita se incluyan en los costos del proyecto los estudios que se requieren.</p>

<p>inversión, administración, operación y mantenimiento en que incurrirá; con la indicación de la fuente de financiación de cada uno de esos valores.</p> <p>En todo caso, el plazo total del proyecto será indicado por el Ministerio de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones en el acto administrativo que autoriza la ejecución de la obligación de hacer.</p>		
<p>Artículo 2.2.15.5. Autorización de la ejecución de obligaciones de hacer.</p> <p>(...) El acto de autorización deberá detallar las garantías que deberán constituirse para amparar el cumplimiento del proyecto y los demás riesgos asociados cuyo cubrimiento se estime necesario. Igualmente, deberá indicarse el monto máximo que será reconocido como pago de la contraprestación económica por el uso del espectro radioeléctrico o como pago de la contraprestación periódica a cargo de los operadores de servicios postales o como pago del valor para su inscripción en el Registro de Operadores Postales o del valor para renovar su inscripción. (...)</p> <p>La autorización de obligaciones de hacer no excluye la posibilidad de que el valor de la contraprestación económica por el uso del espectro radioeléctrico o del valor de la contraprestación periódica a cargo de los operadores de servicios postales o del valor de su inscripción en el Registro de Operadores Postales o del valor para renovar su inscripción, sea pagado en dinero al Ministerio de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones. En este caso, se realizará la indexación del valor de la contraprestación económica al año en que se efectuará el pago y se pagarán los intereses de mora a que haya lugar, contados desde el momento en que se hizo exigible el pago de la contraprestación respectiva.</p> <p>Parágrafo: De conformidad con lo dispuesto en el artículo 14 de la Ley 1369 de 2011, modificado por el artículo 311 de la Ley 1955</p>		<p>Se solicita retirar el requisito de constituir garantías, el cumplimiento de la norma inicia con la oferta del operador, la cual para ser aplicada a la contraprestación deberá ser ejecutada y presentar actas de avance aprobadas, siendo así, no resulta necesaria la generación de garantías de cumplimiento las cuales la experiencia muestra que además de ser onerosas no reportan necesidad o certeza de cumplimiento al Estado. Más aún si se trata de actividades que representan sumas altas, lo cual representa una carga injustificada para el operador interesado en la obligación de hacer, desestimulando la iniciativa.</p> <p>Ahora bien, los operadores actualmente contamos con garantías que amparan el cumplimiento de la norma postal y la contraprestación, siendo innecesaria una garantía adicional.</p> <p>Se solicita retirar o establecer causales de pago de contraprestación indexada y de intereses, pueden existir causas de no viabilidad del proyecto, no imputables al operador, es necesario revisar los límites e implementación de este párrafo lo cual se traduce en inseguridad jurídica y un posible retroceso en la implementación de las obligaciones de hacer, debe la norma considerar la posibilidad de aplicar porcentajes por avance, el desistimiento por situaciones ajenas al operador, así como las inversiones a priori realizadas por el operador (estudios, presupuestos, pilotos, etc). Adicionalmente, la constitución de garantías, indexación,</p>

<p>de 2019, la ejecución de las obligaciones de hacer por parte de los operadores postales, no implica la modificación de la clasificación legal de los servicios postales para los cuales se encuentra habilitado. Esto incluye el cumplimiento de todas las demás obligaciones de origen legal, reglamentario, regulatorio, aplicables al servicio. El operador postal que sea ejecutor de una obligación de hacer únicamente podrá proveer el servicio de telecomunicaciones objeto de la autorización de la respectiva obligación. La provisión de cualquier otro servicio de telecomunicaciones estará sujeto al cumplimiento de las condiciones dispuestas en la Ley 1341 de 2009, entre ellas, la inscripción en el Registro Único de TIC y el pago de la contraprestación periódica de que trata el artículo 36 de esta Ley.</p>		<p>intereses genera una carga adicional a los operadores y desestimula la opción de presentar oferta de obligaciones de hacer.</p> <p>Se debe corregir que la ley postal es la 1369 de 2009. Es necesario aclarar este artículo frente a los otros operadores del sector telco, los cuales igualmente deberán realizar el trámite propio para la prestación de un servicio postal, no siendo dable la obligación de hacer una forma de prestar dichos servicios o de omitir el cumplimiento de las obligaciones y normas postales.</p> <p>Se solicita incluir salvedad frente a los operadores de telecomunicaciones.</p>
<p>Artículo 2.2.15.9. Vigilancia y control. El Ministerio de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones, a través de la Dirección de Vigilancia y Control, verificará el cumplimiento y ejecución de las obligaciones de hacer.</p> <p>Cuando se haya incumplido la ejecución de la obligación de hacer, no se cuente con los soportes de las inversiones realizadas, se hayan realizado inversiones que no tengan relación directa con la ejecución de la ejecución de la obligación de hacer o no correspondan al proyecto autorizado y, en general, cuando se determine que no se ejecutaron la totalidad de recursos indicados en el acto que autoriza la ejecución de la obligación de hacer, el Ministerio de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones, a través de la Dirección de Vigilancia y Control, efectuará la vigilancia del</p>		<p>Se solicita revisar el alcance de la aplicabilidad de indexación e intereses, evidenciando situaciones ajenas al operador frente a posibles casos de no viabilidad o inejecución de la oferta presentada.</p>

pago en dinero de las obligaciones pendientes, sin perjuicio de la indexación correspondiente y los intereses de mora.”		
---	--	--