



Bogotá D.C., 28 de septiembre de 2023

Señor Ministro

MAURICIO LIZCANO

MINISTERIO DE TECNOLOGÍAS DE LA INFORMACIÓN Y LAS COMUNICACIONES

Ciudad

Asunto: Comentarios al proyecto de Decreto *“Por medio del cual se modifica en materia de la contraprestación económica por el uso del espectro radioeléctrico y sus garantías el Libro 2, Parte 2, Título 2, Capítulos 1 y 4 del Decreto Único Reglamentario del sector de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones, Decreto 1078 de 2015”*

Respetado Señor Ministro Lizcano,

Desde COMCEL valoramos la iniciativa propuesta por el Gobierno, relacionada con las alternativas para solucionar la problemática del régimen actual de garantías de cumplimiento a través de las cuales se otorgan los permisos de uso del espectro electromagnético, con la finalidad de que el mencionado riesgo quede adecuadamente cubierto.

Este cambio normativo es generado por múltiples solicitudes realizadas por el sector TIC, en las cuales se ha indicado al Mintic i) lo excesivo que resulta la obligación de mantener una garantía de cumplimiento con valor asegurado igual al cien por ciento (100%) del valor de las obligaciones, durante todo el periodo de vigencia del permiso de uso, ii) Que en las resoluciones particulares de asignación de espectro, el MINTIC suma la totalidad del valor de las obligaciones de hacer con el valor a cubrir por el permiso de uso, generando así la figura de un supraseguro, es decir un exceso de seguro para un riesgo claramente identificado, iii) que el incumplimiento de las obligaciones establecidas en las Resoluciones que otorgan el permiso de uso del espectro genera como consecuencia la aplicación de la condición resolutoria del acto administrativo de asignación y la pérdida de la fuerza ejecutoria del mismo, recuperando el espectro, el cual puede ser ofertado a otro operador.

Así las cosas, al revisar el proyecto de Decreto propuesto por el MINTIC, nos permitimos presentar las siguientes observaciones:

1. Si bien la Resolución permite realizar el ajuste de valor garantizado, condiciona tanto las obligaciones de hacer como de pago por el permiso de uso de espectro a la aceptación previa del MINTIC.



En tal sentido debería mantener esta condición únicamente para las Obligaciones de hacer, donde la practica evidencia que no resulta tan rápida tal aceptación del Ministerio y la dilación en el tiempo evita recuperar el monto de las primas causadas de manera retroactiva; en tanto que la deducción del valor en el cumplimiento de las obligaciones del pago de las contraprestaciones pecuniarias puede realizarse sin que medie aprobación previa de forma que las suma correspondientes se puedan actualizar descontando los montos efectivamente pagados, solo con el soporte del pago efectivo.

Es así que se solicita se ajuste la propuesta regulatoria, permitiendo descontar de manera inmediata del valor asegurado de la garantía, los valores pecuniarios efectivamente pagados a favor del MINTIC, con el simple soporte del diligenciamiento y pago del FUR por parte de los Proveedores de Redes y Servicios de Telecomunicaciones PRSTM que sean adjudicatarios de espectro.

Por otro lado, y respecto de las Obligaciones de Hacer, es importante que el MINTIC establezca de manera clara la metodología para ajustar el valor garantizado con relación a las OBDH de manera que el valor se ajuste a la exposición del riesgo causado vs las obligaciones pendientes por ejecutar; bajo el entendido que se trata de un riesgo de cumplimiento de tracto sucesivo y decreciente con el paso del tiempo.

Frente a este punto, no se da claridad sobre el mecanismo que empleará el MINTIC para la mencionada verificación, por lo que solicitamos se establezca no solo que el mismo se dará atendiendo criterios de eficiencia y celeridad, sino además que se establezcan los requisitos mínimos para que dicha verificación sea adelantada, tales como, documentos necesarios para acreditar el cumplimiento de la o las obligaciones, área o áreas encargadas de este trámite, tiempos máximos para llevar a cabo el proceso de verificación, etc., de manera tal que se garantice que la verificación se hará en el menor tiempo posible.

En este sentido, se solicita se modifique la redacción del párrafo segundo del artículo 2.2.2.1.1.5. de la siguiente manera:

“Parágrafo Segundo: *En la medida en que el Ministerio vaya verificando el pago de la contraprestación de que trata el artículo 13 de la Ley 1341 de 2009, ~~ya sea de las sumas líquidas o de la parte que se pague mediante obligaciones de hacer,~~ el asignatario podrá solicitar al Ministerio que se vaya ajustando el monto de la contraprestación objeto de garantía,*



de forma que el asignatario, si lo tiene a bien, pueda reemplazar las garantías vigentes por unas de menor valor -o modificar las existentes-, siempre y cuando las nuevas garantías continúen amparando el 100% del valor de sus obligaciones del periodo garantizado. El reemplazo o modificación de la garantía por una de menor valor será válido, siempre que la nueva garantía sea suficiente para amparar el 100% del valor de las obligaciones que continúan pendientes de cumplimiento del periodo garantizado y siempre que la nueva garantía no desmejore en ninguna medida la posición del Estado como beneficiario, en todo aquello diferente o adicional al monto mismo. En cualquier caso, será facultad del Ministerio de las Telecomunicaciones aceptar o no la solicitud de reemplazo de las garantías.

Para tal efecto el Ministerio solicitará un certificado firmado por el Representante Legal y el revisor Fiscal del Operador en el que se señale el cumplimiento de la contraprestación del periodo garantizado. Sin perjuicio de lo anterior, el Ministerio se reserva la facultad de adelantar ~~adelantará~~ las actividades de verificación de la ejecución de las obligaciones de hacer siguiendo los principios de celeridad, economía y eficiencia.

Respecto de la deducción del valor en el cumplimiento de las obligaciones del pago de las contraprestaciones pecuniarias, la misma puede realizarse descontando los montos efectivamente pagados, solo con el soporte del pago efectivo, de la cuota a descontar.

2. A pesar de que el Ministerio ha acogido una disminución por etapas de la duración de los tramos o periodos consecutivos en los cuales se podría dividir la utilización del espectro radioeléctrico y su correspondiente garantía, solicitamos que el termino mínimo de vigencia de las garantías se dé por **periodos renovables de 2 años** y no de 3 años como se proyecta, tal como opera actualmente, esto teniendo en cuenta que los plazos que se negocian actualmente con bancos y aseguradoras son máximo a 2 años, con el fin de que haya correspondencia con el periodo exigido por el MINTIC.

Al respecto, se solicita el cambio en la redacción del mismo de la siguiente manera:

“ARTÍCULO 2.2.2.1.1.5. Garantías de cumplimiento. *Con el fin de amparar el cumplimiento de las obligaciones adquiridas, una vez otorgado el permiso, la entidad podrá solicitar al titular del mismo la constitución de garantías cuya clase, valor y vigencia serán establecidos en el acto administrativo que ordene la apertura del procedimiento.*



En el caso de los permisos de uso del espectro radioeléctrico de bandas identificadas para servicios IMT, para garantizar el pago de la contraprestación de que trata el artículo 13 de la Ley 1341 de 2009 por la utilización del espectro radioeléctrico, el Ministerio podrá dividir el amparo de las garantías que debe constituir y presentar el asignatario en varios tramos o periodos consecutivos no inferiores a ~~tres (3)~~ dos (2) años, conforme lo determine el Ministerio de Tecnologías de la Información y las Telecomunicaciones en el acto administrativo particular y concreto de asignación del permiso de uso del espectro radioeléctrico. Para los efectos de la definición de la duración precisa de los respectivos tramos, el Ministerio tomará en cuenta criterios de eficiencia, divisibilidad de las obligaciones, compatibilidad de las mismas y la mejor protección de los objetivos del presente decreto. El último tramo de la vigencia del permiso podrá ser inferior a dos (2) 3 años, únicamente con fines de empatar exactamente con la vigencia total del permiso.

(...)"

3. Finalmente, es importante que el proyecto de decreto aplique a todas las asignaciones de espectro vigentes; es decir que a partir de la fecha de su expedición se pueda aplicar para el espectro que los PRSTM estén usando y tengan pendiente de pagos futuros en la modalidad de cuotas según las resoluciones de asignación particular que tenga cada uno.

Lo anterior, en cumplimiento de los principios de igualdad, equidad y favorabilidad, de tal forma, que las mismas condiciones, en caso de ser favorables, y en aplicación de la retrospectividad de la ley, aplique no sólo a aquellos operadores que con posterioridad a la expedición de la norma tramiten las asignaciones de sus permisos de uso de espectro, sino también a aquellos que ya tengan permisos de uso de espectro vigentes.

En este sentido, se solicita que se adicione al artículo 2.2.2.1.1.5. el párrafo tercero que señale lo siguiente:

Parágrafo Tercero: La forma como se determina la garantía, será aplicable para el espectro que los PRSTM están utilizando, y tengan pendiente pagos futuros en la modalidad de cuotas según las resoluciones de asignación particular que tenga cada uno.



Esperamos que estos comentarios sean tenidos en cuenta en el Decreto definitivo que expida el Ministerio.

Atentamente,

A handwritten signature in black ink, appearing to read "Santiago Pardo Fajardo".

SANTIAGO PARDO FAJARDO

Director Corporativo Jurídico y de Responsabilidad Social