

REPÚBLICA DE COLOMBIA



RESOLUCIÓN No. 2 2 1 3

2 0 DIC 2016

"Por medio de la cual se declara el incumplimiento parcial del contrato de concesión No. 172 de 1999 suscrito con TV CABLE SAN GIL S.A.S, se hace exigible la cláusula penal y se declara la ocurrencia de un siniestro"

LA DIRECTORA DE LA AUTORIDAD NACIONAL DE TELEVISIÓN

En ejercicio de sus facultades legales, en especial las conferidas por la Ley 80 de 1993, Ley 1150 de 1993, Ley 1474 de 2011, artículo 7 numeral 2 de la Ley 1507 de 2012 y,"

CONSIDERANDO

Que mediante la suscripción del contrato de concesión No 172/1999 la extinta COMISIÓN NACIONAL DE TELEVISIÓN le otorgo al concesionario T.V. CABLE SAN GIL S.A.S, "la operación y explotación del servicio público de televisión por suscripción, para municipios con población menor a 100.000 habitantes".

Que mediante Resolución No 1078 del 18 de noviembre de 1999, la extinta Junta Directiva de la Comisión Nacional de Televisión adjudicó TV CABLE SAN GIL LIMITADA (Hoy TV. CABLE SAN GIL S.A.S), la concesión para la operación y explotación del servicio público de televisión por suscripción en el municipio de San Gil – Santander, en desarrollo del proceso licitatorio No 001 de 1999.

Que de acuerdo a lo establecido en el PARÁGRAFO de la CLÁUSULA 1 – OBJETO: "EL CONCESIONARIO tendrá a su cargo la prestación de este servicio en el municipio de San Gil Santander, y será programador, administrador y operador del servicio." Subraya fuera de texto.

Liliana R

←

[Firma manuscrita]

Que mediante Otrosí No 1 del 15 de abril de 2004, las partes acordaron incluir en la CLÁUSULA 12 - OBLIGACIONES DEL CONCESIONARIO el cumplimiento de las obligaciones consagradas en el artículo 50, parágrafo 2 de la ley 789/2002, modificado por el artículo 1º de la Ley 828/2003, relacionada con los aportes al Sistema de Seguridad Social Integral, parafiscales (Cajas de Compensación Familiar, SENA e ICBF).

Que mediante Otrosí No 2 del 29 de septiembre de 2010, las partes acordaron entre otra: i) prorrogar el plazo de ejecución del contrato de concesión de televisión por suscripción por un término de diez años, contados a partir del 1 de mayo de 2010 ii) Determinar el procedimiento y metodología para establecer el valor de la prórroga iii) Fijar su forma de pago y valor de la compensación por el hecho de la prórroga iv) Incluir dentro las obligaciones a cargo del concesionario las siguientes: "19.Cumplir de manera permanente con todas y cada una de las obligaciones contenidas en el Acuerdo 10 de 2006, en sus anexos y en los actos administrativos y documentos que lo complementen, modifiquen o sustituyan 20. Atender de manera oportuna todos los requerimientos que se formulen de parte de cualquier dependencia de la COMISIÓN". Subraya fuera de texto

Que dicha expansión fue autorizada por la Junta Nacional de Televisión, en sesión del 2 de octubre de 2012, según consta en Acta No 17.

Que mediante Otrosí No 3 del 11 de octubre de 2012, las partes acordaron adicionar el objeto del contrato en el sentido de expandir la cobertura de la operación del operador TV. CABLE SAN GIL S.A.S, en los siguientes municipios:

- Bucaramanga (Santander)
- Floridablanca (Santander)
- Girón (Santander)
- Pinchote (Santander)
- Piedecuesta (Santander)
- Socorro (Santander)
- Remedios (Antioquia)
- Segovia (Antioquia)

Que para dar trámite a la expansión de operaciones por parte del operador T.V CABLE SAN GIL S.A.S, contenida en Otrosí No 3 del 11 de octubre de 2012, en su parte considerativa se tuvo en cuenta el cumplimiento de lo dispuesto en el artículo 2º del Acuerdo CTNTV 006 de 2010 el cual derogó algunas disposiciones del Acuerdo 10/2006.

Que la cláusula SEXTA: RATIFICACIÓN del citado Otrosí No 3 señaló: "Las cláusulas y demás estipulaciones del Contrato No 172 de 1999 y sus Otrosíes 1 y 2 que no hubieren sido modificados con el presente Otrosí, continúan vigentes y su exigibilidad se mantiene en los términos y condiciones inicialmente pactados".

Que mediante memorando No I-03-0983 del 31 de marzo de 2016 la Coordinación Administrativa y Financiera remitió a la Coordinación de Asuntos Concesionales la relación de los municipios no

¹ Artículo 2º ÁMBITO DE CUBRIMIENTO. Las actuales concesiones para la prestación del servicio de televisión por suscripción cableada, podrán cubrir el territorio nacional, previa autorización por parte de la Comisión. Cualquier expansión estará sujeta al cumplimiento de los siguientes requisitos: (...)." Subraya fuera de texto

Es así como el Valor Actualizado del Contrato corresponde a:

VALOR ACTUALIZADO DEL COMPONENTE FIJO	\$ 66.698.907,12
VALOR ACTUALIZADO DEL COMPONENTE VARIABLE	\$ 234.722.333,08
VALOR ACTUALIZADO DEL CONTRATO	\$ 301.421.240,20

Por lo cual, este último valor actualizado del Contrato, sería el aplicable a hoy, en caso de declararse la imposición de la Cláusula Penal Pecuniaria, tal como lo establece la Cláusula Vigésima Tercera del Contrato No. 172 de 1999.

En conclusión, de acuerdo a la solicitud y a los documentos allegados por la Coordinación de Asuntos Concesionales de la ANTV, correspondientes a los descargos presentados por el Concesionario TV CABLE SAN GIL S.A.S., el CCANTV se ratifica en el concepto dado mediante documento con radicado de entrada ANTV No. 201600013824 del 12 de mayo de 2016, en el cual se indicó que el Concesionario, se encontraba incurso en un presunto incumplimiento, al prestar el servicio de televisión por suscripción en municipios, sin contar con la previa autorización de la ANTV, en cumplimiento de lo establecido en el Artículo 2 del Acuerdo 6 de 2010. ..."

Que mediante memorando I-09-3039 del 24 de agosto de 2016 suscrito por el Coordinador de Asuntos Concesionales, teniendo en cuenta los informes CCA-INT-ANT-606-2016 de la interventoría, solicitó continuar con la actuación administrativa encaminada a la imposición de cláusula penal contra el concesionario TV CABLE SAN GIL S.A.S en el marco del procedimiento sancionatorio que actualmente cursa contra el concesionario y estimó la cuantía de la cláusula penal así:

Que teniendo en cuenta que la cláusula penal pecuniaria del contrato de concesión No 172/1999 estableció: "CLÁUSULA 23 – CLÁUSULA PENAL PECUNIARIA. En caso de declaratoria de caducidad o de incumplimiento de este contrato, EL CONCESIONARIO deberá pagar directamente a LA COMISIÓN una suma equivalente al veinte por ciento (20%) del valor del contrato. LA COMISIÓN podrá tomar este valor de la garantía de cumplimiento constituida, cobrarlo directamente o por vía judicial. El pago de esta suma no se considerará como pago definitivo de los perjuicios causados a LA COMISIÓN y no exime a EL CONCESIONARIO del cumplimiento de sus obligaciones ni excluye el cobro de los demás perjuicios que hubiere sufrido LA COMISIÓN EL CONCESIONARIO quedará en mora por el simple hecho de no haber cumplido sus obligaciones dentro del término estipulado para ello, sin necesidad de requerimiento"

Y toda vez que a la fecha de presentación del citado informe persiste la situación de incumplimiento de las obligaciones contractuales relacionadas en el presente escrito ratificadas por la interventoría CONSORCIO CONCESIÓN ANTV frente al inicio de operaciones en municipios NO autorizados previamente por la ANTV se ratifica el incumplimiento contractual en cabeza del concesionario TV CABLE SAN GIL S.A.S y por ende se solicita se imponga la sanción de imposición de cláusula penal pecuniaria la cual corresponde al 20% del valor total del contrato de concesión equivalente a la suma de SESENTA MILLONES DOSCIENTOS OCHENTA Y CUATRO MIL DOSCIENTOS CUARENTA Y OCHO PESOS CON CUATRO CENTAVOS (\$60.284.248,04) y por ende se solicita continuar con la actuación administrativa en el marco del procedimiento sancionatorio que actualmente cursa contra el citado concesionario. ..."

Que por lo anterior, la Dirección teniendo en cuenta lo dispuesto en el artículo 17 de la Ley 1150 de 2007 y realizado el procedimiento administrativo dispuesto en el artículo 86 de la Ley 1474 de 2011, garantizando el derecho al debido proceso y a la defensa del contratista y teniendo en cuenta

"Por medio de la cual se declara el incumplimiento parcial del contrato de concesión No. 172 de 1999 suscrito con TV CABLE SAN GIL S.A.S., se hace exigible la cláusula penal y se declara la ocurrencia de un siniestro"

autorizados por la ANTV en los cuales el concesionario TV. CABLE SAN GIL S.A.S – STV-NET S.A.S, se encontraba prestando el servicio de televisión por suscripción sin previa autorización por parte de la ANTV para ampliar su área de cobertura en cincuenta y nueve (59) municipios.

Que la audiencia para imposición de CLÁSUSULA PENAL PECUNIARIA del Contrato de Concesión fue citada para el día 6 de mayo de 2016, no obstante la misma fue suspendida por la inasistencia del concesionario.

Que mediante radicado de entrada a la ANTV 201600012768 el concesionario solicitó aplazamiento de la audiencia con el fin de preparar los argumentos para su defensa.

Que mediante radicado de salida ANTV 201600008807 la ANTV informó al concesionario sobre la fecha de reprogramación de la audiencia para el día 16 de junio de 2016. En los mismos términos fue informada la compañía aseguradora mediante radicado de salida ANTV 201600008807.

Que la audiencia fue celebrada el día 16 de junio de 2016 cuyo orden del día fue el siguiente:

- Inicio de Audiencia y verificación de los asistentes
- Lectura de los hechos que motivaron la citación.
- Lectura de las normas aplicables y consecuencias jurídicas del presunto incumplimiento
- Traslado al concesionario y a la compañía aseguradora para rendir descargos y aportar pruebas.
- Traslado al representante de la interventoría.

Que de acuerdo a los descargos y pruebas presentadas por el concesionario la ANTV adoptó la decisión de suspender la audiencia para que el CONSORCIO CONCESIÓN ANTV que ejerce la interventoría integral a los contratos de concesión revisara y verificara el contenido de dicha información y determinar si cesó o no la presunta situación de incumplimiento en cabeza del concesionario.

Que mediante informe CCA-INT-ANT-606-2016² el CONSORCIO CONCESIÓN ANTV, se pronunció frente a las pruebas y documentos aportados por el concesionario en el marco del procedimiento administrativo sancionatorio de que trata el artículo 86 de la Ley 1474/2011, en especial frente a la posición jurídica del concesionario frente al alcance de lo dispuesto en el artículo 2º del Acuerdo 6/2010 y actualizó el valor de la sanción en la forma siguiente:

"... Metodología Actualización valor de la Concesión

De acuerdo a lo anterior, para obtener el valor actualizado del Contrato de Concesión No. 172 de 1999, se deben actualizar los siguientes valores constitutivos del mismo:

- Componente fijo, el cual está compuesto por:
 - Valor de la Concesión
 - Valor de la Prórroga
- Componente variable

² Ver informe de interventoría CCA-INT-ANT-606-2016.

Alvariz

→

que a la fecha persiste el incumplimiento parcial del objeto contractual relacionado con ampliar su área de cobertura sin contar sin previa autorización por parte de la ANTV en razón a que esta conducta afecta el núcleo esencial de la relación contractual y tiene como consecuencia jurídica directa la declaratoria parcial de incumplimiento del contrato de acuerdo con lo consagrado en la cláusula vigésima tercera del contrato de concesión.

Que para dar cumplimiento a lo dispuesto en el artículo 23 numeral 9 de la Resolución 1175 de 2013, se recomienda la imposición de la cláusula penal, acorde con lo dispuesto en la cláusula 23 del contrato de concesión, teniendo en cuenta la tasación adoptada por la entidad por valor de \$60.284.248,04 correspondiente al 20% del valor actualizado del contrato.

Que acorde con lo dispuesto en el artículo 6 literal j de la Ley 1507 de 2012, la Junta Nacional de Televisión en sesión 218 del 17 de noviembre de 2016 decidió hacer exigible la cláusula penal por el incumplimiento de las obligaciones del contrato de concesión No. 172 de 1999 suscrito entre la Autoridad Nacional de Televisión y TV CABLE SAN GIL S.A.S., por valor de \$60.284.248,04.

Por lo expuesto,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO: Declarar el incumplimiento parcial del contrato de concesión No. 172 de 1999 suscrito entre la Autoridad Nacional de Televisión y TV CABLE SAN GIL S.A.S., acorde con lo expuesto en la parte motiva de esta resolución.

ARTICULO SEGUNDO: Declarar la ocurrencia del siniestro de incumplimiento parcial del contrato de concesión No. 172 de 1999 amparado por la póliza No. 36-44-101031519 expedida por Seguros del Estado S.A., en una cuantía de \$60.284.248,04 o hasta el monto del valor de cubrimiento de ésta.

ARTICULO TERCERO: Como consecuencia de la anterior declaratoria, se hace exigible la cláusula penal al concesionario TV CABLE SAN GIL S.A.S, identificado con NIT 804006915, la cual se encuentra dispuesta en la cláusula 25 del contrato de concesión No. 172 de 1999, la cual equivale a \$60.284.248,04.

ARTÍCULO CUARTO. Ordenar al contratista TV CABLE SAN GIL S.A.S, el pago de \$60.284.248,04, valor de la cláusula penal impuesta dentro de los cinco (5) días hábiles siguientes a la ejecutoria de la presente resolución so pena de ser descontada con cargo a la garantía única de cumplimiento póliza No. 36-44-101031519 expedida por Seguros del Estado S.A. En caso que el concesionario no pague el valor de la multa dentro del plazo anteriormente relacionado, ésta deberá ser cancelada por Seguros del Estado S.A, en el término dispuesto en el artículo 1080 del Código de Comercio.

PARAGRAFO. El pago del valor aquí indicado se deberá realizar en el convenio 44704 de Bancolombia.

ARTICULO QUINTO. En firme el presente acto administrativo comuníquese en los términos del artículo 31 de la Ley 80 de 1993, modificado por el artículo 218 del Decreto 19 de 2012.

ARTICULO SEXTO: La presente resolución queda notificada en la presente audiencia, de conformidad con el literal c del artículo 86 de la Ley 1474 de 2011.

Alizator

[Firma]

Continuación de la Resolución No. **2213** Del **20 DIC 2016** Hoja No. 6 de 6
"Por medio de la cual se declara el incumplimiento parcial del contrato de concesión No. 172 de 1999 suscrito con TV CABLE
SAN GIL S.A.S., se hace exigible la cláusula penal y se declara la ocurrencia de un siniestro"

ARTICULO SÉPTIMO: Contra la presente resolución procede el recurso de reposición, el cual deberá interponerse y sustentarse en esta misma audiencia.

20 DIC 2016

NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

Dada en Bogotá a



ANGELA MARIA MORA SOTO
Directora

Proyectó: *Liliana R.* Liliana Rojas León

Revisó: Diana Rocío Oviedo Calderón

