

RESOLUCIÓN MEDIANTE LA CUAL EL PLENO DEL INSTITUTO FEDERAL DE TELECOMUNICACIONES OTORGA UNA CONCESIÓN PARA USAR Y APROVECHAR BANDAS DE FRECUENCIAS DEL ESPECTRO RADIOELÉCTRICO PARA LA PRESTACIÓN DEL SERVICIO PÚBLICO DE RADIODIFUSIÓN SONORA EN FRECUENCIA MODULADA EN TONALÁ, CHIAPAS, PARA USO SOCIAL, A FAVOR DE IMPULSORA PRO CULTURA Y SALUD DEL ESTADO DE CHIAPAS, A.C.

ANTECEDENTES

- I. **Solicitud de Permiso.** Por escrito presentado el 13 de octubre de 2000, **Impulsora Pro Cultura y Salud Del Estado de Chiapas, A.C.** (la "Solicitante") formuló ante la Secretaría de Comunicaciones y Transportes (la "Secretaría") una solicitud de permiso para la instalación y operación de una estación de radiodifusión sonora en frecuencia modulada con fines culturales, en la localidad de Tonalá, Chiapas (la "Solicitud de Permiso").
- II. **Alcances a la Solicitud de Permiso.** Mediante escritos presentados ante la oficialía de partes de la Secretaría y del Instituto Federal de Telecomunicaciones (el "Instituto") los días 5 de marzo de 2001 y 22 de noviembre de 2019, la Solicitante presentó información complementaria a su Solicitud de Permiso.
- III. **Requerimiento de Información.** Mediante oficios CFT/D01/STP/7927/12 de fecha 23 de enero de 2013 e IFT/223/UCS/DG-CRAD/804/2018 de fecha 12 de abril de 2018, la extinta Comisión Federal de Telecomunicaciones (la "Comisión") y el Instituto respectivamente, formularon requerimientos a la Solicitante, mismos que fueron atendidos mediante escritos presentados ante la oficialía de partes tanto de la Comisión como del Instituto con fechas 13 de febrero, 6 de marzo, 3 de mayo todos de 2013 y 14 de mayo de 2018.
- IV. **Decreto de Reforma Constitucional.** Con fecha 11 de junio de 2013 se publicó en el Diario Oficial de la Federación (el "DOF") el "*DECRETO por el que se reforman y adicionan diversas disposiciones de los artículos 6o., 7o., 27, 28, 73, 78, 94 y 105 de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, en materia de telecomunicaciones*" (el "Decreto de Reforma Constitucional"), mediante el cual se creó el Instituto Federal de Telecomunicaciones (el "Instituto").
- V. **Decreto de Ley.** El 14 de julio de 2014 se publicó en el DOF el "*DECRETO por el que se expiden la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión, y la Ley del Sistema Público de Radiodifusión del Estado Mexicano; y se reforman, adicionan*

y derogan diversas disposiciones en materia de telecomunicaciones y radiodifusión" (el "Decreto de Ley"), mismo que entró en vigor el 13 de agosto de 2014.

- VI. **Estatuto Orgánico.** El 4 de septiembre de 2014 se publicó en el DOF el "*ESTATUTO Orgánico del Instituto Federal de Telecomunicaciones*" (el "Estatuto Orgánico"), el cual entró en vigor el 26 de septiembre de 2014 y cuya última modificación se publicó en el DOF el 7 de diciembre de 2018.
- VII. **Solicitudes de Dictamen Técnico a la Unidad de Espectro Radioeléctrico.** Mediante oficios IFT/223/UCS/DG-CRAD/2761/2015 e IFT/223/UCS/DG-CRAD/3123/2015 fechas 13 de julio y 31 de agosto de 2015, IFT/223/UCS/DG-CRAD/2983/2016 fecha 31 de agosto de 2016 e IFT/223/UCS/DG-CRAD/2538/2019 fecha 30 de octubre de 2019, la Dirección General de Concesiones de Radiodifusión (la "DGCR"), adscrita a la Unidad de Concesiones y Servicios (la "UCS"), solicitó a la Dirección General de Ingeniería del Espectro y Estudios Técnicos, adscrita a la Unidad de Espectro Radioeléctrico, su dictamen técnico sobre la disponibilidad espectral en la localidad de Tonalá, Chiapas, para lo cual remitió la documentación correspondiente para su análisis.
- VIII. **Disposición Técnica para el servicio de FM.** El 5 de abril de 2016 se publicó en el DOF el "*Acuerdo mediante el cual el Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones expide la Disposición técnica IFT-002-2016, Especificaciones y requerimientos para la instalación y operación de las estaciones de radiodifusión sonora en frecuencia modulada en la banda de 88 MHz a 108 MHz*".
- IX. **Otorgamiento de Concesión Única.** En su XX Sesión Ordinaria celebrada el 1 de julio de 2016, el Pleno del Instituto aprobó mediante el Acuerdo P/IFT/010716/363, en la que resolvió otorgar a favor del **Impulsora Pro Cultura y Salud del Estado de Chiapas, A.C.**, una concesión única para uso social, que confiere el derecho para prestar servicios de telecomunicaciones y radiodifusión que sean técnicamente factibles, para el cumplimiento de sus fines y atribuciones, sin fines de lucro.
- X. **Solicitud de opinión en materia de Competencia Económica.** Mediante oficio IFT/223/UCS/DG-CRAD/1108/2018 de fecha 18 de mayo de 2018, la DGCR solicitó a la Dirección General Concentraciones y Concesiones, adscrita a la Unidad de Competencia Económica (la "UCE"), analizar y emitir análisis en materia de competencia económica respecto de la Solicitud de Permiso presentada por la Solicitante.

- XI. **Dictámenes Técnico de la Unidad de Espectro Radioeléctrico.** Mediante oficios IFT/222/UER/DG-IEET/1174/2017 de fecha 27 de septiembre de 2017 e IFT/222/UER/DG-IEET/0950/2017 de fecha 27 de noviembre de 2019, la Dirección General de Ingeniería del Espectro y Estudios Técnicos, adscrita a la Unidad de Espectro Radioeléctrico, emitió el dictamen correspondiente.
- XII. **Opinión en materia de Competencia Económica.** Por oficio IFT/226/UCE/DG-CCON/324/2018 de fecha 7 de agosto de 2018, la UCE, a través de la Dirección General de Concentraciones y Concesiones emitió su análisis en materia de competencia económica, respecto de la Solicitud de Permiso.

En virtud de los Antecedentes referidos y,

CONSIDERANDO

PRIMERO.- Ámbito Competencial. Conforme lo dispone el artículo 28, párrafo décimo quinto y décimo sexto de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos (la "Constitución"), el Instituto es un órgano autónomo, con personalidad jurídica y patrimonio propios, que tiene por objeto el desarrollo eficiente de la radiodifusión y las telecomunicaciones, conforme a lo dispuesto en la Constitución y en los términos que fijan las leyes. Para tal efecto, tiene a su cargo la regulación, promoción y supervisión del uso, aprovechamiento y explotación del espectro radioeléctrico, las redes y la prestación de los servicios de radiodifusión y telecomunicaciones, así como del acceso a infraestructura activa, pasiva y otros insumos esenciales, garantizando lo establecido en los artículos 6o. y 7o. de la propia Constitución.

Por su parte, el párrafo décimo séptimo del artículo 28 de la Constitución dispone que corresponde al Instituto el otorgamiento, la revocación, así como la autorización de cesiones o cambios de control accionario, titularidad u operación de sociedades relacionadas con concesiones en materia de radiodifusión y telecomunicaciones.

Asimismo, el Instituto es la autoridad en materia de competencia económica de los sectores de radiodifusión y telecomunicaciones, por lo que entre otros aspectos, regulará de forma asimétrica a los participantes en estos mercados con el objeto de eliminar eficazmente las barreras a la competencia y la libre concurrencia e impondrá límites al concesionamiento y a la propiedad cruzada que controle varios medios de comunicación que sean concesionarios de radiodifusión y telecomunicaciones que sirvan a un mismo mercado o zona de cobertura geográfica, garantizando lo dispuesto en los artículos 6o. y 7o. de la Constitución.

El artículo Sexto Transitorio del Decreto de Ley señala que la atención, trámite y resolución de los asuntos y procedimientos que hayan iniciado previamente a la entrada en vigor del mismo, se realizarán en los términos establecidos en el artículo Séptimo Transitorio del Decreto de Reforma Constitucional.

A su vez, el segundo párrafo del artículo Séptimo Transitorio del Decreto de Reforma Constitucional indica que los procedimientos iniciados con anterioridad a la integración del Instituto, como acontece en el presente caso, continuarán su trámite ante este organismo autónomo en términos de la legislación aplicable al momento de su inicio.

En este sentido, la atención, trámite y resolución de los asuntos y procedimientos que hayan iniciado con anterioridad o posterioridad a la integración del Instituto y previamente a la entrada en vigor del Decreto de Ley, continuarán su trámite en términos de la legislación aplicable al momento de su inicio.

De igual forma, corresponde al Pleno del Instituto, conforme a lo establecido en los artículos 15 fracción IV y 17 fracción I de la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión (la "Ley") y 6 fracciones I y XXXVIII del Estatuto Orgánico, la facultad de otorgar las concesiones previstas en dicho ordenamiento legal.

En este sentido, conforme al artículo 32 del Estatuto Orgánico corresponden originariamente a la Unidad de Concesiones y Servicios las atribuciones conferidas a la DGCR, por lo cual, corresponde a dicha Dirección General en términos del artículo 34 fracción I del ordenamiento jurídico en cita, tramitar y evaluar las solicitudes para el otorgamiento de concesiones en materia de radiodifusión para someterlas a consideración del Pleno.

En este orden de ideas y considerando que el Instituto tiene a su cargo la regulación, promoción y supervisión de las telecomunicaciones y la radiodifusión, así como la facultad para otorgar las concesiones previstas en la Ley, el Pleno, como órgano máximo de gobierno y decisión del Instituto, se encuentra plenamente facultado para resolver la solicitud de otorgamiento de concesión para uso social.

SEGUNDO.- Marco legal aplicable. El artículo Sexto Transitorio del Decreto de Ley establece el tratamiento que deberá darse a los asuntos y procedimientos que hayan iniciado con anterioridad a su entrada en vigor, de manera particular, el referido precepto establece:

"SEXTO. La atención, trámite y resolución de los asuntos y procedimientos que hayan iniciado previo a la entrada en vigor del presente Decreto, se realizará en los términos establecidos en el artículo Séptimo Transitorio del Decreto por el que se reforman y adicionan diversas disposiciones de los artículos 6o., 7o., 27, 28, 73, 78, 94 y 105 de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos en materia de telecomunicaciones, publicado en el Diario Oficial de la Federación el 11 de junio de 2013. Lo anterior sin perjuicio de lo previsto en el Vigésimo Transitorio del presente Decreto."

En ese sentido, la atención, trámite y resolución de los procedimientos que se ubiquen en ese supuesto deberá realizarse conforme a lo señalado en el segundo párrafo del artículo Séptimo Transitorio del Decreto de Reforma Constitucional, mismo que a la letra señala:

"SÉPTIMO. ...

Los procedimientos iniciados con anterioridad a la integración de la Comisión Federal de Competencia Económica y del Instituto Federal de Telecomunicaciones, continuarán su trámite ante estos órganos en términos de la legislación aplicable al momento de su inicio. Las resoluciones que recaigan en estos procedimientos, sólo podrán ser impugnadas en términos de lo dispuesto por el presente Decreto mediante juicio de amparo indirecto.

..."

De la interpretación armónica de los artículos referidos, se desprende que el Decreto de Ley, al reconocer en disposiciones transitorias la aplicación de la normatividad vigente al momento de la presentación de la Solicitud de Permiso, atiende al principio de no retroactividad de la ley en perjuicio, pues la finalidad de ésta es la no exigibilidad de nuevos requerimientos, por lo cual, para el estudio de las solicitudes para el otorgamiento de permisos para el uso del espectro radioeléctrico para la prestación del servicio de radiodifusión, resultan aplicables los requisitos establecidos en la Ley Federal de Radio y Televisión (la "LFRTV").

De manera particular, en virtud de que la Solicitud de Permiso fue presentada ante la SCT el 13 de octubre de 2000, para efectos de su trámite e integración deben observarse los requisitos determinados en la legislación aplicable al momento de su ingreso, esto es, conforme a aquellos que para el uso del espectro radioeléctrico para la prestación del servicio de radiodifusión establece la LFRTV y el Reglamento de la Ley Federal de Radio y Televisión, en Materia de Concesiones, Permisos y Contenido de las Transmisiones de Radio y Televisión.

En ese sentido, resulta aplicable el contenido de los artículos 13, 18 y 25 de LFRTV, 11 fracción I incisos a), b), c), d), e), f) y h) y 12 del Reglamento, mismos que a la letra establecen:

"Artículo 13.- Al otorgar las concesiones o permisos a que se refiere esta ley, el Ejecutivo Federal por conducto de la Secretaría de Comunicaciones y Transportes determinará la naturaleza y propósito de las estaciones de radio y televisión, las cuales podrán ser: comerciales, oficiales, culturales, de experimentación, escuelas radiofónicas o de cualquier otra índole.

Las estaciones comerciales requerirán concesión. Las estaciones oficiales, culturales, de experimentación, escuelas radiofónicas o las que establezcan las entidades y organismos públicos para el cumplimiento de sus fines y servicios, sólo requerirán permiso."

"Artículo 18.- La Secretaría de Comunicaciones y Transportes señalará al solicitante el monto del depósito o de la fianza que deberá constituir para garantizar que se continuarán los trámites hasta que la concesión sea otorgado o negada.
(...)"

Las estaciones comerciales requerirán concesión. Las estaciones oficiales, culturales, de experimentación, escuelas radiofónicas o las que establezcan las entidades y organismos públicos para el cumplimiento de sus fines y servicios, sólo requerirán permiso."

"Artículo 25. Los permisos para las estaciones oficiales, culturales y de experimentación y para las escuelas radiofónicas, sólo podrán otorgarse a ciudadanos mexicanos y entidades u organismo públicos o sociedades cuyos socios sean mexicanos. Si se tratara de sociedades por acciones, éstas tendrán precisamente el carácter de nominativas y aquéllas quedarán obligadas a proporcionar anualmente a la Secretaría de Comunicaciones y Transportes la lista general de sus socios."

Por su parte, los referidos artículos del Reglamento disponen lo siguiente:

"Artículo 11.- En el procedimiento para el otorgamiento de concesiones previsto en la Ley Federal de Radio y Televisión, se atenderá a lo siguiente:

I. Para los efectos de la fracción III del artículo 17 de la Ley Federal de Radio y Televisión, se entiende por información detallada de las inversiones en proyecto la relativa a:

- a) Descripción y especificaciones técnicas;
 - b) Capacidad técnica;
 - c) Programa de cobertura;
 - d) Programación;
 - e) Programa de inversión;
 - f) Documentación con que acredite la capacidad financiera;
 - g) Programa comercial, en términos de las características de la plaza o zona de concesión especificada en la publicación a que se refiere el artículo 17 de la Ley Federal de Radio y Televisión, y
 - h) Capacidad administrativa.
- (...)"

"Artículo 12.- Los permisos a que se refiere la Ley Federal de Radio y Televisión se otorgarán conforme al siguiente procedimiento:

- I. Los solicitantes deberán presentar, cuando menos, la información a que se refieren los incisos a), b), c), d), e), f) y h) de la fracción I, del artículo anterior;
- II. Recibida la solicitud, la Secretaría de Comunicaciones y Transportes procederá al análisis y evaluación respectiva, y
- III. Analizados los requisitos y considerando el interés social, la Secretaría de Comunicaciones y Transportes resolverá lo conducente, previa opinión de la Secretaría de Gobernación."

Aunado a los preceptos antes señalados, cabe destacar que para este tipo de solicitudes debe acatarse el requisito de procedencia establecido por el artículo 124 fracción I inciso, a) en relación con el numeral 130 de la Ley Federal de Derechos, el cual dispone la obligación de pagar los derechos por el estudio de la solicitud y de la documentación inherente al otorgamiento de concesiones para establecer estaciones de radiodifusión sonora, como es el caso que nos ocupa.

El pago referido en el párrafo que antecede debe acompañarse al escrito de petición, toda vez que el hecho imponible del tributo es el estudio que realice este Instituto con motivo de la Solicitud de Permiso.

TERCERO.- Administración del Espectro Radioeléctrico y Otorgamiento de Concesiones.

El artículo 27 de la Constitución establece, en sus párrafos cuarto y sexto, que corresponde a la Nación el dominio directo del espacio situado sobre el territorio nacional y, dado que las ondas electromagnéticas del espectro radioeléctrico pueden propagarse en dicho espacio, su explotación, uso o el aprovechamiento por los particulares o por sociedades constituidas conforme a las leyes mexicanas, no podrá realizarse sino mediante concesiones, que como ya se ha señalado anteriormente, para el caso de los sectores de radiodifusión y telecomunicaciones serán otorgadas por el Instituto.

En consecuencia, con el mandato Constitucional, la Ley establece que el espectro radioeléctrico es un bien del dominio público de la Nación cuya titularidad y administración corresponde al Estado a través del Instituto.

De acuerdo con el artículo 54 de la Ley, al administrar el espectro radioeléctrico el Instituto debe basarse en criterios objetivos, transparentes, no discriminatorios y proporcionales y considerando el cumplimiento de diversos preceptos constitucionales como lo son el contenido de los artículos 2o., 6o., 7o. y 28.

"Artículo 54. El espectro radioeléctrico y los recursos orbitales son bienes del dominio público de la Nación, cuya titularidad y administración corresponden al Estado.

Dicha administración se ejercerá por el Instituto en el ejercicio de sus funciones según lo dispuesto por la Constitución, en esta Ley, en los tratados y acuerdos internacionales firmados por México y, en lo aplicable, siguiendo las recomendaciones de la Unión Internacional de Telecomunicaciones y otros organismos internacionales.

La administración incluye la elaboración y aprobación de planes y programas de uso, el establecimiento de las condiciones para la atribución de una banda de frecuencias, el otorgamiento de las concesiones, la supervisión de las emisiones radioeléctricas y la aplicación del régimen de sanciones, sin menoscabo de las atribuciones que corresponden al Ejecutivo Federal.

Al administrar el espectro, el Instituto perseguirá los siguientes objetivos generales en beneficio de los usuarios:

- I. La seguridad de la vida;*
 - II. La promoción de la cohesión social, regional o territorial;*
 - III. La competencia efectiva en los mercados convergentes de los sectores de telecomunicaciones y radiodifusión;*
 - IV. El uso eficaz del espectro y su protección;*
 - V. La garantía del espectro necesario para los fines y funciones del Ejecutivo Federal;*
 - VI. La inversión eficiente en infraestructuras, la innovación y el desarrollo de la industria de productos y servicios convergentes;*
 - VII. El fomento de la neutralidad tecnológica, y*
 - VIII. El cumplimiento de lo dispuesto por los artículos 2o., 6o., 7o. y 28 de la Constitución.*
- Para la atribución de una banda de frecuencias y la concesión del espectro y recursos orbitales, el Instituto se basará en criterios objetivos, transparentes, no discriminatorios y proporcionales.**

(Énfasis añadido)

A su vez, el artículo 56 de la Ley también prevé que la administración del espectro y su disponibilidad forman parte del ámbito competencial del Instituto:

**Artículo 56. Para la adecuada planeación, administración y control del espectro radioeléctrico y para su uso y aprovechamiento eficiente, el Instituto deberá mantener actualizado el Cuadro Nacional de Atribución de Frecuencias con base en el interés general. El Instituto deberá considerar la evolución tecnológica en materia de telecomunicaciones y radiodifusión, particularmente la de radiocomunicación y la reglamentación en materia de radiocomunicación de la Unión Internacional de Telecomunicaciones.*

El Instituto garantizará la disponibilidad de bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico o capacidad de redes para el Ejecutivo Federal para seguridad nacional, seguridad pública, conectividad de sitios públicos y cobertura social y demás necesidades, funciones, fines y objetivos a su cargo. Para tal efecto, otorgará de manera directa, sin contraprestación, con preferencia sobre terceros, las concesiones de uso público necesarias, previa evaluación de su consistencia con los principios y objetivos que establece esta Ley para la administración del

espectro radioeléctrico, el programa nacional de espectro radioeléctrico y el programa de bandas de frecuencias.

Todo uso, aprovechamiento o explotación de bandas de frecuencias deberá realizarse de conformidad con lo establecido en el Cuadro Nacional de Atribución de Frecuencias y demás disposiciones aplicables."

(Énfasis añadido)

Respecto al régimen de concesiones, el artículo 76 de la Ley, en relación con el artículo 28 constitucional, establece cuatro tipos de concesiones sobre el espectro radioeléctrico, conforme a los fines que se persigan:

***Artículo 76.** De acuerdo con sus fines, las concesiones a que se refiere este capítulo serán:

I. Para uso comercial: Confiere el derecho a personas físicas o morales para usar, aprovechar y explotar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico de uso determinado y para la ocupación y explotación de recursos orbitales, con fines de lucro;

II. Para uso público: Confiere el derecho a los Poderes de la Unión, de los Estados, los órganos de Gobierno del Distrito Federal, los Municipios, los órganos constitucionales autónomos y las instituciones de educación superior de carácter público para proveer servicios de telecomunicaciones y radiodifusión para el cumplimiento de sus fines y atribuciones.

Bajo este tipo de concesiones se incluyen a los concesionarios o permisionarios de servicios públicos, distintos a los de telecomunicaciones o de radiodifusión, cuando éstas sean necesarias para la operación y seguridad del servicio de que se trate.

En este tipo de concesiones no se podrán usar, aprovechar o explotar con fines de lucro, bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico de uso determinado o para la ocupación o explotación de recursos orbitales, de lo contrario deberán obtener una concesión para uso comercial;

III. Para uso privado: Confiere el derecho para usar y aprovechar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico de uso determinado o para la ocupación y explotación de recursos orbitales, con propósitos de:

a) Comunicación privada, o

b) Experimentación, comprobación de viabilidad técnica y económica de tecnologías en desarrollo, pruebas temporales de equipo o radioaficionados, así como para satisfacer necesidades de comunicación para embajadas o misiones diplomáticas que visiten el país.

En este tipo de concesiones no se confiere el derecho de usar, aprovechar y explotar comercialmente bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico de uso determinado ni de ocupar y explotar recursos orbitales, y

IV. Para uso social: Confiere el derecho de usar y aprovechar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico de uso determinado o recursos orbitales para prestar servicios de telecomunicaciones o radiodifusión con propósitos culturales, científicos, educativos o a la comunidad, sin fines de lucro. Quedan comprendidos en esta categoría los medios comunitarios e indígenas referidos en el artículo 67, fracción IV, así como las instituciones de educación superior de carácter privado."

(Énfasis añadido)

Cabe precisar que, en relación con las concesiones para uso social, en términos de la fracción IV del artículo 67 de la Ley, se definen a las concesiones para uso social comunitaria y social indígena, de la siguiente manera:

"IV. Para uso social: Confiere el derecho de prestar servicios de telecomunicaciones y radiodifusión con propósitos culturales, científicos, educativos o a la comunidad, sin fines de lucro. Quedan comprendidas en esta categoría las concesiones comunitarias y las indígenas; así como las que se otorguen a instituciones de educación superior de carácter privado.

Las concesiones para uso social comunitaria, se podrán otorgar a organizaciones de la sociedad civil que no persigan ni operen con fines de lucro y que estén constituidas bajo los principios de participación ciudadana directa, convivencia social, equidad, igualdad de género y pluralidad.

Las concesiones para uso social indígena, se podrán otorgar a los pueblos y comunidades indígenas del país de conformidad con los lineamientos que emita el Instituto y tendrán como fin la promoción, desarrollo y preservación de sus lenguas, su cultura, sus conocimientos promoviendo sus tradiciones, normas internas y bajo principios que respeten la igualdad de género, permitan la integración de mujeres indígenas en la participación de los objetivos para los que se solicita la concesión y demás elementos que constituyen las culturas e identidades indígenas."

(Énfasis añadido)

La anterior clasificación de concesiones de espectro radioeléctrico no solo reconoce la naturaleza y protege los derechos de los distintos actores que conforman la sociedad sino que tiene la finalidad de promover la diversidad de contenidos radiofónicos dirigidos a los diferentes sectores de la sociedad y que pueden ser de tipo comercial hasta de carácter educativo, científico, cultural, comunitario o de pueblos indígenas.

No pasa desapercibido a este Instituto que al otorgar concesiones para uso social se debe tomar en cuenta la función del servicio de radiodifusión y la promoción de la diversidad en concordancia con el artículo 2º de la Constitución, que en su parte conducente establece en su apartado B fracción VI, que la autoridad debe abatir las carencias y rezagos que afectan a los pueblos y comunidades indígenas, entre otras,

extendiendo la red de comunicación que permita la integración de las comunidades y estableciendo las condiciones para que los pueblos y comunidades indígenas puedan adquirir, operar y administrar medios de comunicación.

Por su parte, el artículo 6° de la Constitución reconoce también el derecho de toda persona a recibir información plural y la obligación correlativa del Estado tratándose de la radiodifusión de garantizar que este servicio brinde los beneficios de la cultura a la población entera preservando la pluralidad y el fomento de los valores de la identidad nacional.

Ahora bien, en adición a los requisitos procedimentales antes referidos, el Instituto debe vigilar que **el otorgamiento de concesiones** sin fines de lucro, tanto para uso social como para uso público, contribuya con la función social de los servicios públicos, con el ejercicio de los derechos humanos de libertad de expresión, de libre acceso a la información, que se favorezca la diversidad y se **evite la concentración de frecuencias**.

Con el objeto de alcanzar los fines señalados en el párrafo que antecede, el propio artículo 90 de la Ley establece la obligación de reservar una porción de las bandas de frecuencias atribuidas para el servicio de radiodifusión sonora, para la operación de estaciones comunitarias e indígenas. En el caso de la banda de radiodifusión sonora en frecuencia modulada (FM), corresponde el **diez por ciento** en la parte alta.

Dicha disposición legal establece lo siguiente:

"Artículo 90. Para el otorgamiento de las concesiones de radiodifusión para uso público y social, el Instituto deberá tomar en consideración:

- I. Que el proyecto técnico aproveche la capacidad de la banda de frecuencias para prestar el servicio;*
- II. Que su otorgamiento contribuya a la función social de los servicios públicos de radiodifusión y al ejercicio de los derechos humanos de libertad de expresión, a la información y al libre acceso a las tecnologías de la información y comunicación;*
- III. Que sea compatible con el objeto del solicitante, en los términos de los artículos 86 y 87 de esta Ley, y*
- IV. Su capacidad técnica y operativa, así como sus fuentes de ingreso.*

Cumplidos los requisitos, en un plazo máximo de noventa días hábiles contados a partir de la presentación, el Instituto resolverá sobre el otorgamiento de la concesión.

En el otorgamiento de las concesiones el Instituto favorecerá la diversidad y evitará la concentración nacional y regional de frecuencias.

Cumplidos los requisitos establecidos en la Ley y aquellos establecidos por el Instituto, se otorgará al solicitante la concesión de espectro radioeléctrico de uso social destinado para comunidades y pueblos indígenas, conforme a la disponibilidad del programa anual correspondiente.

El Instituto deberá reservar para estaciones de radio FM comunitarias e indígenas el diez por ciento de la banda de radiodifusión sonora de FM, que va de los 88 a los 108 MHz. Dicho porcentaje se concesionará en la parte alta de la referida banda.

El Instituto podrá otorgar concesiones para estaciones de radio AM, comunitarias e indígenas, en el segmento de la banda del espectro radioeléctrico ampliada que va de los 1605 a los 1705 KHz. Lo anterior, sin perjuicio de que el Instituto pueda otorgar concesiones de uso público, comercial o social, que no sean comunitarias o indígenas, en el resto del segmento de AM.

..."
(Énfasis añadido)

Si bien es cierto, para el caso de la banda de FM la Ley solamente señala que el segmento correspondiente al diez por ciento destinado para estaciones comunitarias e indígenas debe ubicarse en la parte alta de la banda sin precisar el segmento específico, el Instituto en el Programa Anual de Bandas de Frecuencias (en adelante "PABF") que emite cada año considera que el segmento de reserva mencionado corresponde a los 2 MHz comprendidos entre los 106 y 108 MHz, de modo que los interesados en obtener este tipo de concesiones puedan tener la certeza del segmento de reserva y estar en posibilidad de solicitarla.

En el mismo PABF se considera la posibilidad de que en el segmento de reserva definido para la banda de FM no exista disponibilidad de frecuencias actualmente, en cuyo caso, el Instituto debe verificar si existe disponibilidad en el resto de la banda de FM, procurando asignar hasta un número igual a la cantidad de espacios ocupados por estaciones que no sean comunitarias e indígenas, que ya se encuentren operando en el segmento de reserva.

Lo anterior, con la finalidad de respetar en todo momento el mandato legal de contar con una reserva de frecuencias destinada al uso comunitario e indígena¹.

Dicho lo anterior, nos encontramos ante dos potestades que la Constitución y la Ley le otorgan al Instituto, por un lado, la de otorgar las concesiones en materia de

¹ Señalado así en el Dictamen de las Comisiones Unidas de Comunicaciones y Transportes, de Radio, Televisión y Cinematografía, y de Estudios Legislativos, con Proyecto de Decreto por el que se Expiden la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión y la Ley del Sistema Público de Radiodifusión del Estado Mexicano; y se Reforman Adicionan y derogan diversas disposiciones en materia de Telecomunicaciones y Radiodifusión.

radiodifusión y telecomunicaciones y, por otro lado, la administración del espectro radioeléctrico.

En el caso de los otorgamientos de concesiones, la Ley señala los procedimientos a seguir, ya sea través de una licitación pública o de manera directa, según los fines que persigan, además de los requisitos de procedencia que deben valorarse para determinar si la propuesta de algún interesado es sujeta de otorgamiento de una concesión y en el caso de la administración del espectro, se dispone que el Instituto debe realizar una serie de acciones encaminadas a su adecuada planeación, administración y control, como lo son la actualización del Cuadro Nacional de Bandas de Frecuencias, un programa de nacional de espectro radioeléctrico, un programa anual de uso y aprovechamiento de bandas de frecuencias, así como operar y mantener actualizado un sistema informático de administración del espectro, entre otras.

En ese sentido, toda vez que la Ley aborda puntualmente cada una de las condiciones de ejercicio de las potestades en comento, las mismas se pueden entender como regladas, sin embargo, si se considera que el espectro radioeléctrico es un bien finito y que el Instituto debe otorgar concesiones para diferentes usos, se hace necesario contar con un criterio orientador respecto a la distribución que debe hacerse de las frecuencias disponibles conforme a cada uso.

En efecto, debe considerarse que el espectro radioeléctrico es un recurso esencial para la prestación de los servicios, escaso y de gran valor, por lo que su planificación y administración es tan importante como el propio mecanismo de otorgamiento, ambas tareas de la más alta relevancia para el Estado, sin embargo, en la Ley no se encuentra predeterminado algún criterio para que la autoridad realice las asignaciones de las frecuencias disponibles entre las concesiones comerciales, públicas y sociales, incluyendo en estas últimas las comunitarias e indígenas.

En el caso del servicio de radiodifusión sonora, por ejemplo, el Instituto al asignar el espectro no sólo debe valorar los requisitos de procedencia de la solicitud, sino también tener en cuenta diversos mandatos legales como lo son el de reservar una porción del espectro para la operación de estaciones para uso comunitario e indígena o la obligación de garantizar disponibilidad espectral para el Ejecutivo Federal para cuestiones de seguridad nacional, seguridad pública, conectividad de sitios públicos, y cobertura social y demás necesidades, funciones, fines y objetivos a su cargo, el mandato de migrar a la mayor número de estaciones posible de la banda de AM a la

de FM, o el de poner a disposición frecuencias para uso comercial a través de las licitaciones correspondientes conforme al programa anual vigente.

Por ello, la forma en la que se distribuye la asignación del espectro para los diversos usos de las concesiones señaladas en la Ley requiere más que una consideración de eficiencia puramente técnica, sino también de una valoración que tenga como fin último mantener una razonabilidad que satisfaga el interés público de la mejor manera y con la máxima eficiencia.

Evidentemente se trata de una potestad discrecional que la Ley le da al Instituto puesto que es el mismo ordenamiento jurídico quien le otorga cierto margen de elección o apreciación para atribuir las consecuencias normativas por razones de oportunidad o conveniencia. En específico la parte *in fine* del artículo 54 de la Ley señala que:

"Para la atribución de una banda de frecuencias y la *concesión del espectro* y recursos orbitales, el Instituto se basará en criterios objetivos, transparentes, no discriminatorios y proporcionales."

(Énfasis añadido)

Al respecto debe señalarse que la potestad discrecional no debe entenderse como sinónimo de libertad plena o como un poder de decisión absoluto que pueda significar una actuación arbitraria de la autoridad, sino por el contrario, se tiene muy claro que el actuar de la autoridad por ningún motivo puede situarse fuera o por encima del orden jurídico y para ello es necesario acudir a ciertos límites de la discrecionalidad que la Segunda Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación (SCJN) ha delineado² y que se podrían resumir en: (i) la discrecionalidad se encuentra en la propia ley; (ii) las facultades discrecionales deben satisfacer de la mejor manera el interés público y se debe perseguir el bien común; (iii) la razonabilidad, que consiste en que la decisión discrecional debe sustentarse en hechos ciertos, acreditados en el expediente o conocidos por ser públicos; (iv) La proporcionalidad, que debe existir entre las medidas que el acto discrecional involucre y la finalidad de la ley que otorga las facultades respectivas; (v) el desvío de poder, y; (vi) la buena fe.

De lo señalado por la SCJN, se puede advertir que la legitimidad de las actuaciones administrativas exige razonabilidad y equilibrio respecto de las facultades discrecionales.

² Amparo en revisión 664/2011 resuelto el 15 de mayo de 2013 consultable en <http://www2.scjn.gob.mx/ConsultaTematica/PaginasPub/DetallePub.aspx?AsuntoID=131401>

En ese contexto, se tiene que para estar en posibilidad de atender adecuadamente las peticiones materia de la presente resolución, resulta indispensable que este Pleno defina al menos dos criterios bajo los cuales se determinará a los interesados que podrían obtener un título de concesión para el servicio de radiodifusión sonora en FM:

1. Un primer criterio que tiene como objeto determinar la distribución que debe darse a las asignaciones de espectro radioeléctrico para cada uno de los usos de las concesiones que contempla la Ley, y
2. Una vez que se tiene definida la distribución por uso, un segundo momento, determinar el criterio que permita elegir a los interesados quienes podrán ser asignatarios de las frecuencias a partir de un orden de prelación.

En este orden de ideas los criterios que este Instituto aplica a las Solicitudes de Permiso y que se detallan en los considerandos siguientes, se apegan en todo momento al principio de legalidad puesto que es la propia ley fundamental la que faculta al Instituto, en su calidad de órgano regulador del sector radiodifusión, otorgar las concesiones para uso comercial, público y social incluyendo las comunitarias e indígenas y, asimismo le faculta para administrar el espectro radioeléctrico como bien del dominio público de la Nación.

De igual forma, la Ley obliga al Instituto para que al otorgar las concesiones sobre el espectro, se base en criterios objetivos, transparentes, no discriminatorios y proporcionales, no obstante al no abundar más en dichos criterios, es evidente que la norma jurídica le otorga al Instituto un margen de elección o apreciación en razón de la oportunidad o conveniencia y para interpretar y aplicar conceptos jurídicos indeterminados³.

Para satisfacer de la mejor manera el bien común, la administración del espectro radioeléctrico debe procurar que todos los interesados tengan acceso al mismo de una manera equitativa de forma tal que sea utilizado eficientemente ya que por tratarse de un insumo esencial en el sector de la radiodifusión que tiene una disponibilidad limitada, su asignación es viable sólo para algunos de los solicitantes.

³ Las siguientes tesis jurisdiccionales sirven de apoyo para determinar el alcance de dichos conceptos indeterminados: "CONCEPTOS JURÍDICOS INDETERMINADOS O FLEXIBLES. LA FALTA DE UNA DESCRIPCIÓN PORMENORIZADA DE LOS HECHOS O CIRCUNSTANCIAS ESPECÍFICAS DE MODO, TIEMPO Y LUGAR PARA VALORARLOS Y FIJAR SU ALCANCE Y SENTIDO ES UN HECHO QUE PUEDE SUBSANARSE AL MOMENTO DE APLICARLOS SIN QUE ELLO IMPLIQUE QUE LA AUTORIDAD ADMINISTRATIVA PUEDA DICTAR SUS RESOLUCIONES EN FORMA ARBITRARIA". Cuarto Tribunal Colegiado en materia administrativa del primer circuito. Amparo directo 46/2007.

Esta forma de distribución en la asignación del espectro busca promover la diversidad y pluralidad en las estaciones de radiodifusión, en el entendido que tanto las limitaciones al grado de influencia que puede ejercer un único individuo, compañía o grupo en un medio de comunicación, como las normas que procuran que se cuente con una cantidad suficiente de tipos de medios, son importantes a la hora de garantizar el pluralismo y la representación democrática de los medios de comunicación.

Lo anterior es fundamental si se considera que el servicio de radiodifusión sonora en FM cuenta con una audiencia considerablemente mayor que la de AM en todo el país, lo que pone de manifiesto el interés de la audiencia en recibir el servicio de FM y por tanto la importancia de contar con contenidos que cumplan con las condiciones de competencia, calidad, veracidad de la información y pluralidad, a efecto de brindar los beneficios de la cultura a la población. En efecto, de acuerdo con datos recabados por el Instituto con motivo de diversos estudios y encuestas⁴, se puede concluir que la participación de la audiencia en el servicio de radio en FM es desde hace varios años mucho mayor que en el servicio de AM, por lo que, al procurar la asignación eficiente de espectro para estaciones de FM, se busca con ello fortalecer la función social de la radiodifusión sonora.

Si bien tanto la Constitución como la Ley no contemplan disposiciones relativas a la distribución de las bandas de frecuencias disponibles del espectro radioeléctrico de acuerdo a las distintas modalidades de uso dentro del territorio nacional para cada localidad del país, como se verá más adelante, sí existen reglas, valores y principios de orden legislativo y constitucional que orientan y mandatan al Instituto a efecto de proteger la presencia de cada una de esas modalidades de uso en la administración y otorgamiento de concesiones sobre espectro radioeléctrico. Es relevante destacar que las referencias internacionales van encaminadas a reconocer que el Estado y sus autoridades poseen la obligación positiva de establecer un marco legal y administrativo adecuado y capaz de garantizar el pluralismo efectivo y la diversidad de los medios⁵.

Resulta importante mencionar que los criterios se sustentan en hechos cierto puesto que la ocupación actual de la banda en la localidad en cuestión permite determinar la distribución actual en relación a los usos. Esta información de la infraestructura de las estaciones de radiodifusión corresponde a la actualización que el Instituto mantiene de

⁴ Ver "Encuesta Nacional de Consumo de Contenidos Audiovisuales 2015" en http://www.ift.org.mx/sites/default/files/contenidogeneral/comunicacion-y-medios/encca2015-vf-compressed_2.pdf

⁵ "Declaración Conjunta de 2007 de los representantes especiales para la libertad de expresión" del Relator Especial de Naciones Unidas sobre Libertad de Opinión y de Expresión, el Representante de la OSCE sobre Libertad de los Medios de Comunicación, el Relator Especial de la OEA sobre Libertad de Expresión y la Relatora Especial de la CADHP (Comisión Africana de Derechos Humanos y de los Pueblos) sobre Libertad de Expresión y Acceso a la Información. Visible en: <http://www.oas.org/es/cidh/expresion/showarticle.asp?artID=719&IID=2>

las estaciones derivado de los propios trámites que se sustancian en la Unidad de Concesiones y Servicios, así como del Registro Público de Concesiones en donde se encuentran todos los títulos de concesión para consulta del público en general.

Una vez que se conoce la situación particular de la localidad analizada, y se cuenta con la información de la disponibilidad espectral en la misma, para definir la proporción de espectro que será susceptible de asignarse a cada uso se deben considerar, en primera instancia, los mandatos legales o reglas que la propia Constitución y la Ley ordenan al Instituto en la asignación del espectro, en este caso nos referimos en particular a las asignaciones de espectro para uso social comunitario e indígena y a las de uso público.

En relación con las modalidades de uso social comunitaria e indígena en materia de radiodifusión, el artículo 90 de la Ley establece la obligación de reservar un porcentaje del diez por ciento en la banda de radiodifusión sonora FM; de acuerdo a lo señalado en el Considerando Segundo de la presente Resolución. Cabe señalar que, en opinión de este órgano colegiado, dicha reserva se refiere a un mínimo de frecuencias en las cuales el regulador debe asegurar la posibilidad de asignar el espectro para este tipo de concesiones, sin perjuicio de que se puedan asignar más frecuencias, de existir disponibilidad, en cualquier otro segmento de la banda.

Ahora bien, en relación con la modalidad de concesión para uso público, el artículo 56 de la Ley, señala la obligación de garantizar disponibilidad espectral para el Ejecutivo Federal en relación con sus funciones de seguridad nacional y pública y demás fines que tenga a su cargo.

Dicha disposición legal establece que las frecuencias para el Ejecutivo Federal deberán concesionarse de manera directa, con preferencia sobre terceros y con previa evaluación de su consistencia con los principios y objetivos de los instrumentos para la administración del espectro que emita el Instituto. Es decir, bajo este mandato, se busca asegurar la participación de los medios públicos de comunicación a cargo del Ejecutivo Federal dada su importancia de proveer contenidos no comerciales vinculados con las necesidades informativas y educativas de la población mexicana con lo cual se contribuye a la mejora de la vida en sociedad.

Debe considerarse también que al adoptar medidas o criterios la autoridad debe ponderarlos respecto a la finalidad de la ley, cuando en la solución de un caso particular, dos o más derechos entran en colisión, porque la aplicación plena de uno de ellos conduce a la reducción significativa del campo de aplicación de otro u otros, en el entendido de que la persecución de un objetivo constitucional o legal no puede

hacerse a costa de una afectación innecesaria o desmedida a otros derechos protegidos.

Tal es el caso de los mandatos que establece la Constitución y la Ley de reservar espectro para estaciones comunitarias e indígenas o garantizar la disponibilidad de espectro radioeléctrico para que el Ejecutivo Federal pueda dar cabal cumplimiento a sus fines, o incluso el mandato de migrar a la cantidad posible de estaciones de AM a la banda de FM, mandatos que sin lugar a duda pueden llegar a colisionar si se advierte que el espectro es un bien limitado y que actualmente ya operan estaciones que han obtenido sus respectivas autorizaciones muchos años antes.

Esto último es muy relevante, puesto que la distribución actual de la localidad incide significativamente en el criterio de asignación, por ello, si bien se proponen porcentajes para las asignaciones por uso, debe señalarse también que estos son de referencia y flexibles para cada localidad, en función de la composición actual y de la demanda existente.

Bajo las premisas anteriores es que este Instituto ha construido uno de los siguientes criterios necesarios para cumplir con los mandatos legales de otorgamiento de concesiones y el de administrar efectivamente el espectro radioeléctrico: **el criterio de distribución de frecuencias para el servicio de radiodifusión sonora en FM en una localidad**, el cual se describe con mayor detalle en el siguiente considerando.

CUARTO. Criterios de distribución de frecuencias para el servicio de radiodifusión sonora en FM en una localidad. Para el servicio público de radiodifusión sonora, especialmente tratándose de servicios en Frecuencia Modulada, los criterios de distribución de frecuencias se basan en la necesidad de procurar, para cada localidad del país, la presencia común de las diferentes modalidades de uso del espectro previstas en la Constitución y en la Ley. Ello contribuirá a la realización de diversos objetivos legislativos, dentro de los que destacan:

- a) **Eliminación de barreras que obstaculizan el acceso al espectro radioeléctrico disponible.**

En la práctica decisoria, toda vez que es una condición *sine qua non* contar con una concesión sobre el espectro radioeléctrico para prestar cualquier servicio de radiodifusión, el Pleno del Instituto ha reconocido que tal necesidad de disponibilidad espectral en relación con el servicio público de radio comercial abierta constituye una barrera normativa a la entrada en términos de lo dispuesto en la legislación aplicable en materia de competencia económica y que el espectro asignado por el Estado para

prestar dicho servicio es limitado, por lo que el acceso de nuevos competidores o participantes está sujeto a la disponibilidad del insumo referido en cada localidad.⁶

Esta conclusión es válida también para servicios no comerciales debido a que el espectro radioeléctrico es un insumo finito y de disponibilidad limitada, cuya asignación mediante su concesionamiento es necesaria para prestar servicios de radiodifusión para los diversos usos alternativos y excluyentes entre sí.

La adopción de criterios de distribución, en este caso, favorecería la reducción y eliminación de estas barreras, pues permitirán a las unidades administrativas del Instituto identificar la cantidad de frecuencias que puede anunciar a la sociedad para su concesionamiento y, a partir de las manifestaciones de interés que se reciban por parte de las personas susceptibles de obtener una concesión (demanda potencial), decidir sobre una adecuada distribución de las frecuencias que optimice el cumplimiento de las garantías de competencia, diversidad, pluralidad y eficiencia a nivel local.

b) Administración del espectro radioeléctrico bajo principios de transparencia, certidumbre jurídica y en condiciones que promuevan su uso eficiente.

De acuerdo con el artículo 54 de la Ley, la administración del espectro radioeléctrico incluye la elaboración y aprobación de planes y programas de uso, el establecimiento de las condiciones para la atribución de una banda de frecuencias, el otorgamiento de las concesiones, la supervisión de las emisiones radioeléctricas y la aplicación del régimen de sanciones.

De este modo, con motivo de la administración del espectro, corresponde al Instituto mediante la elaboración de los programas anuales de bandas de frecuencias definir e informar a la sociedad de la oferta disponible de frecuencias para los distintos usos previstos en la Ley, a fin de que los posibles interesados puedan formular sus solicitudes considerando dicha oferta. Para lo anterior resulta razonable que el Instituto considere previamente a la elaboración de los programas citados criterios de distribución de frecuencias por tipo de uso para lograr una asignación eficiente del espectro apegado a reglas y valores constitucionales y legales con base en los cuales, se reconozca la importancia de la que gozan los distintos medios de comunicación.

⁶ Ver, por ejemplo, las versiones públicas de las Resoluciones emitidas en los expedientes E-IFT/UC/OCC/0001/2013, E-IFT/UC/OCC/0007/2013 y E-IFT/UC/ONP/0012/2013. Disponibles, respectivamente, en: http://apps.ift.org.mx/publicdata/versionpublicapiff18031590_1.pdf, páginas 45 a 49; http://apps.ift.org.mx/publicdata/versionpublicapiff18031591_2.pdf páginas 47 a 53 y <http://apps.ift.org.mx/publicdata/versionpublicapiff18031592.pdf>, páginas 37 a 42.

c) Eliminación de asimetrías en la información y favorecimiento a la entrada de nuevos participantes.

La adopción de criterios específicos de asignación de frecuencias por tipo de uso no solo hace posible la asignación de un uso eficiente del espectro; tales criterios también permitirían eliminar asimetrías en la información sobre la disponibilidad de frecuencias y generar certidumbre a la población en general respecto de una oferta de frecuencias para usos específicos, lo cual incentiva y da una mayor difusión de lo que corresponde a los usos sociales, comunitarios e indígenas.

A la fecha, con excepción de lo dispuesto en el artículo 90 de la Ley sobre la reserva de frecuencias para los usos sociales comunitarios e indígenas, no existen criterios o porcentajes de referencia que guíen la asignación de las frecuencias disponibles entre las demás modalidades de uso.

Por lo tanto, la adopción de criterios de distribución resulta favorable para atraer a nuevos entrantes e incentivar la participación de pequeños radiodifusores en el sector, privilegiando un diseño neutral de la política espectral que prevalezca sobre las capacidades o posibilidades económicas de posibles participantes para allegarse de información sobre la disponibilidad de frecuencias.

Ahora bien, el análisis caso por caso de las localidades donde existan varias solicitudes de concesión pudiera justificar, en el supuesto de que las estaciones concesionadas bajo cierta modalidad de uso en determinada localidad superen las proporciones que más adelante se identifican como criterios de distribución, el establecimiento de limitantes en el concesionamiento adicional de espectro para una determinada modalidad de uso.

Por ejemplo, pueden existir localidades en donde la proporción de concesiones para uso público sea tal, que la asignación de las frecuencias disponibles reporte un mayor beneficio a la sociedad si son asignadas para usos sociales, incluyendo los comunitarios e indígenas, o bien, para usos comerciales. Lo anterior permite concesionar el espectro de manera imparcial y equitativa para todos los tipos de concesiones de radiodifusión sonora: comerciales, públicos y sociales y, al mismo tiempo, busca proteger y satisfacer directamente los objetivos y fines de uso eficiente del espectro radioeléctrico, y permite el diseño de una planeación de espectro y prevención de fenómenos de concentración en materia de radiodifusión en las localidades del país.

De acuerdo con lo planteado, si bien no es posible agotar o prever los distintos casos particulares que pueden presentarse en cada localidad del país respecto de la cual

existan solicitudes de permiso, es viable adoptar criterios de distribución de frecuencias de espectro por parte del Instituto cuya aplicación debe realizarse caso por caso de modo que se otorgue eficacia a las garantías constitucionales ya citadas.

Ahora bien, considerando que el servicio público de radiodifusión es de interés general en términos del artículo 6o., apartado B, fracción III de la Constitución, es imprescindible que el Estado, a través de este Instituto, contribuya a asegurar que se represente la diversidad social de nuestro país para la construcción de una vida social incluyente así como a propiciar que la radiodifusión sea un medio efectivo para reflejar los intereses de la sociedad, que permita que los diversos grupos accedan a la información, conocimiento e inclusive, al entretenimiento, en condiciones que permitan brindar los beneficios de la cultura a toda la población, preservando la pluralidad y la veracidad de la información, así como el fomento de los valores de la identidad nacional.

En este contexto, se advierte que, tratándose de la asignación de frecuencias del espectro radioeléctrico para la prestación del servicio público de radiodifusión, este Instituto debe hacer uso de su potestad regulatoria para la efectiva tutela de valores y principios constitucionales en aras del interés general.

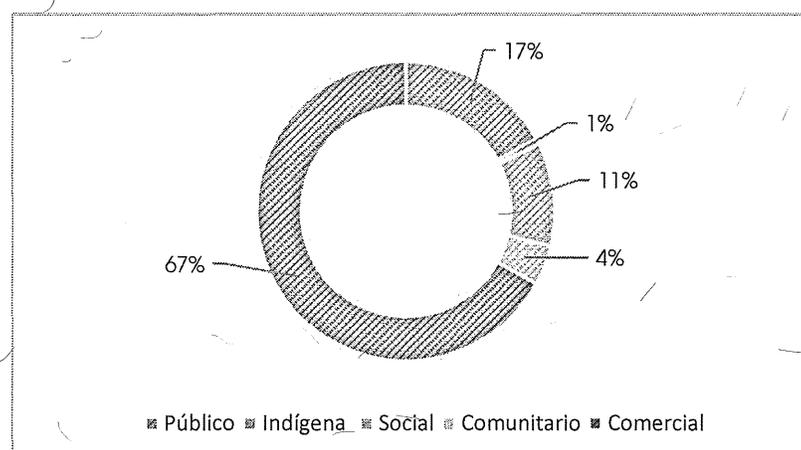
Ahora bien, en materia de otorgamiento de permisos, antes del Decreto de Reforma Constitucional, el artículo 28 de la Constitución únicamente señalaba que el Estado, sujetándose a las leyes, podía en casos de interés general, concesionar la prestación de servicios públicos o la explotación, uso y aprovechamiento de bienes de dominio de la Federación; de modo que la ley era el instrumento a través del cual se fijaban las modalidades y condiciones que aseguraran la eficacia en la prestación de los servicios y la utilización social de los bienes, para evitar fenómenos de concentración que contraríen el interés público. No obstante, la LFRTV carecía de reglas o criterios específicos para determinar la adecuada y eficiente asignación de frecuencias del espectro radioeléctrico en aquellas localidades en donde existiera más de una solicitud de permiso. Si bien el marco jurídico vigente tampoco cuenta con reglas de distribución de espectro para todas las modalidades de uso de las concesiones, contiene al menos un porcentaje de referencia para el caso de estaciones comunitarias e indígenas como ya se indicó previamente.

Lo anterior en el entendido de que dentro de la razonabilidad que debe tener toda decisión discrecional, uno de sus presupuestos es que ésta se base y tenga sustento en hechos ciertos y comprobables, tales como, en el caso que nos ocupa, la escasez de espectro radioeléctrico como insumo necesario *sine qua non* la prestación de servicios de radiodifusión resulta en una imposibilidad material. En consecuencia, su asignación

eficiente entre varios posibles interesados respecto de los cuales se debe valorar y observar su pertinencia para ser titulares de una concesión sobre un bien del dominio público de la Federación, debe realizarse no solo a la luz de las reglas procedimentales y formales aplicables, sino tomando en consideración la lógica y consistencia que debe haber desde un punto de razonabilidad entre los hechos y la decisión que se adopte.

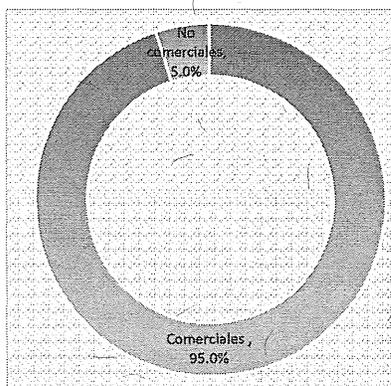
Por lo anterior, a efecto de favorecer el cumplimiento de las garantías constitucionales mediante el ejercicio de las atribuciones de planeación, administración y control del espectro radioeléctrico que corresponden de manera exclusiva a este órgano autónomo, resulta necesario que se procure la disponibilidad de bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico para todas las modalidades de uso previstas en la Constitución y en la Ley vigente, atribuidas a los servicios de radiodifusión sonora y, en particular, para radio en Frecuencia Modulada, por tratarse del servicio con mayor demanda. Es por ello que se hace necesario el que este Instituto considere de manera discrecional, pero bajo criterios lógicos y jurídicos, la forma más eficiente de distribuir la asignación de las frecuencias del espectro radioeléctrico entre los diversos usos señalados en la Constitución de forma que se otorgue eficacia a las garantías constitucionales que protegen a las audiencias, la competencia y libre concurrencia y el uso eficiente del espectro.

En cuanto a la distribución actual del servicio de radiodifusión sonora en FM, se identificó que existe un total de 1,665⁷ estaciones que hoy en día operan en el país, de las cuales 66.96% han sido otorgadas para uso comercial, 16.93% para uso público, 11.17% para uso social, 4.32% para uso social comunitario y un 0.60% para uso social indígena.



⁷ Información actualizada al 31 de octubre de 2019.

Por otro lado, también es importante conocer cómo se distribuyen las audiencias en relación al uso comercial o no comercial de las frecuencias para transmitir contenidos. En este caso, la Unidad de Competencia Económica del Instituto identificó que la distribución de las audiencias es del 95% para los comerciales y del 5% para los no comerciales.⁸



Con la información obtenida se colige que existe una participación en términos de estaciones y una preferencia significativa de las audiencias por las transmisiones realizadas a través de las estaciones de radio para usos comerciales, en razón de ello, se tiene un primer parámetro bajo el cual se puede considerar conveniente que las concesiones para uso comercial tengan una mayor participación porcentual en la asignación de espectro, siempre que se garantice la disponibilidad de frecuencias para todos los demás usos no comerciales.

Respecto a las concesiones para uso social, como se advierte de la primera gráfica, el universo a nivel nacional representa actualmente el 16.00%, considerando ya a las estaciones comunitarias e indígenas.

A nivel de localidad no es diferente el porcentaje de participación que tienen las estaciones sociales según se desprende de un análisis realizado por la Unidad de Competencia Económica a una muestra de 55 localidades donde se encontró que salvo en contadas excepciones⁹, las frecuencias asignadas para usos sociales no superan el 10% de las frecuencias utilizables. Además, se identificó que éstas han sido asignadas principalmente a asociaciones civiles y personas físicas; y, en menor medida, a universidades privadas.

⁸ Los datos de share corresponden a un total de 32 localidades. La información obtenida proviene de los agentes económicos que tramitan procedimientos regulatorios en los cuales la Unidad de Concesiones y Servicios solicita a la Unidad de Competencia Económica una opinión en materia de competencia.

⁹ Por ejemplo, en la localidad de Cancún, Quintana Roo, si bien existe una disponibilidad espectral de 10 frecuencias (sin considerar el uso comunitario e indígena), las frecuencias asignadas para uso social son 3.

Resulta procedente señalar que, si bien la Ley prevé una reserva de espectro del 10% para estaciones de radio FM comunitarias e indígenas, es necesario también prever un porcentaje de disponibilidad de espectro para los usos sociales, distintos a comunitarios o indígenas, como lo son los culturales, educativos, científicos o a la comunidad. De igual forma para las asignaciones para uso público, la Ley ordena asegurar disponibilidad sin señalar expresamente algún porcentaje destinado para tal uso, por ello, resulta indispensable definir dichos porcentajes y para ello se tomaron algunas referencias internacionales que nos dan luz acerca la distribución que realizan otros países y en específico para usos no comerciales, como se muestra a continuación.

Una de las referencias internacionales consideradas es la de los Estados Unidos de América donde el porcentaje de distribución de bandas de frecuencias de radio FM es de 79% para usos comerciales y 21% para usos no comerciales.¹⁰

Legislativamente no existen criterios de reserva, la *Federal Communications Commission* (FCC) garantiza la disponibilidad de espectro radioeléctrico para usos no comerciales. Sus disposiciones legales establecen frecuencias (*channels*) para usos específicos comerciales y no comerciales. El porcentaje actual de este tipo de licencias es del 21%. Asimismo, la revisión por parte del Congreso estadounidense respecto de la oferta de frecuencias y el análisis de la distribución también sucede de forma periódica (cada tres años).

Por su parte, en Canadá no existe una reserva cuantitativa de frecuencias para estaciones no comerciales, sin embargo, las autoridades buscan garantizar la disponibilidad por cuestiones de contenido, pluralidad y diversidad; asimismo, han implementado fuertes controles *ex ante* y *ex post* en los procedimientos de asignación de frecuencias para las estaciones a efecto de que sean comprobables los fines sociales, comunitarios y culturales, así como la independencia -no comercial- de sus fuentes de financiamiento.

Por lo que se refiere a algunos países en América Latina, este Instituto identificó algunos casos en los que si bien se establece la obligación de reserva de espectro para medios no comerciales, no se establece un porcentaje de reserva en todos los casos; tal es el caso de Perú cuya Ley de Radio y Televisión en su artículo 13 establece la obligación del Estado de reservar frecuencias para sí en cada una de las bandas de radiodifusión

¹⁰ La información es generada por investigación de la Unidad de Competencia Económica que utiliza fuentes públicas de información en los Estados Unidos de América, así como la legislación en la materia para dicha jurisdicción, consultable en: http://www.ecfr.gov/cgi-bin/retrieveECFR?gp=&SID=b9d04e0eff58790159bf58a9c3aa2c5c&mc=true&n=pt47.4.73&r=PART&ty=HTML#_top

sonora y de televisión, para atender las necesidades de los sistemas de defensa y seguridad nacional.

De igual manera se reconoce la posibilidad de reservar una de las frecuencias en cada una de las citadas bandas para la prestación de servicios de radiodifusión educativa. Adicionalmente, el Estado puede reservar al menos un canal de televisión y una frecuencia de radio en cada banda, para su asignación a personas naturales o jurídicas constituidas en la región, en cuyo caso la programación del titular debe estar orientada fundamentalmente a la difusión de las costumbres y valores propios del ámbito regional, cuya asignación espectral corresponde al Ministerio de Transportes y Comunicaciones¹¹.

Por otra parte, en Colombia tampoco se contempla de forma cuantitativa la reserva de frecuencias para estaciones no comerciales, sin embargo para la prestación del servicio de radiodifusión sonora la autoridad regulatoria reconoce que la misma será comercial, de interés público y comunitaria¹²; esta última dirigida a las comunidades residentes en áreas urbanas y rurales marginales o de frontera, las etnias culturales y en general los sectores más débiles o minoritarios de la sociedad para que accedan al Servicio Comunitario de Radiodifusión Sonora, a fin de propiciar su desarrollo, la expresión de su cultura y su integración a la vida, siendo el Ministerio de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones de aquel país según los criterios que defina en la convocatoria y la normatividad vigente el responsable de decidir sobre la viabilidad del otorgamiento de la concesión a alguna comunidad.

No obstante lo anterior, en el caso de Argentina la legislación contempla una reserva para cada Estado provincial y la Ciudad Autónoma de Buenos Aires de una frecuencia de AM, una de FM y una de televisión abierta. Cada Estado municipal contará con una frecuencia de FM reservada. Adicionalmente, en dicho país se prevé un porcentaje de reserva del 33% de las frecuencias radioeléctricas planificadas, en todas las bandas de radiodifusión sonora y de televisión terrestre, en todas las áreas de cobertura, para las organizaciones sin fines de lucro, sin que dicha reserva pueda quedar sin efecto. Además, los pueblos originarios contarán al menos con una frecuencia para ambas bandas de AM y de FM así como de señales de televisión abierta en las localidades donde tengan su asentamiento en virtud de la reserva espectral que prevé la legislación argentina. Lo anterior independientemente de que las universidades nacionales también

¹¹ Acorde a lo establecido en la Ley de Radio y Televisión 28.278 de la República del Perú.

¹² De conformidad con lo señalado en la resolución número 00415 de 13 de abril de 2010 emitida por el Ministerio de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones de la República de Colombia.

cuentan con una reserva de al menos una frecuencia de televisión y una para emisoras de radiodifusión sonora¹³.

De lo anterior se desprende que en el caso de la legislación argentina se reconoce un porcentaje de reserva de espectro radioeléctrico cuya totalidad, considerando medios indígenas, comunitarios, así como otros medios sin fines de lucro, distintos a los públicos y comerciales, rebasa la tercera parte del espectro para servicios de radiodifusión sonora y audiovisual en todas las áreas de cobertura.

De esta manera, tomando como referencia la actual asignación de frecuencias a nivel nacional para servicios de radiodifusión sonora en FM, los parámetros internacionales indicados, los cuales constituyen una pauta objetiva y razonable, este Instituto considera que los siguientes **porcentajes de referencia** resultan adecuados como criterios para la distribución y asignación de frecuencias del espectro radioeléctrico para prestar servicios de radiodifusión sonora en FM por localidad en México, ya que los mismos resultan razonables para lograr que todos los medios de radiodifusión sonora tengan acceso al uso del espectro disponible y la consecuente asignación eficiente de dicho recurso escaso, en el entendido de que son criterios flexibles que deberán ajustarse a la situación particular de cada localidad analizada y en ese sentido estos criterios son orientadores para que este Pleno cuente con mayores elementos de análisis para resolver en definitiva las Solicitudes de Permiso objeto de la presente Resolución.

FRECUENCIA POR TIPO DE USO POR LOCALIDAD		DISTRIBUCIÓN DE REFERENCIA (%)
Comercial		65 - 70
Público		10 - 15
Social	Comunitarias e Indígenas	10
	(No Comunitarias e Indígenas) Para instituciones de educación superior de carácter privado, asociaciones civiles y personas físicas, con propósitos culturales, científicos, educativos, o a la comunidad	5 - 10
TOTAL		100

Cabe precisar que los porcentajes indicados a ser utilizados como Criterios de Distribución cuentan con las siguientes características:

- a) Se miden sobre el **espectro utilizable**;

¹³ Dicha reserva se encuentra señalada en el artículo 89 de la Ley 26.522 de Servicios de Comunicación Audiovisual de la República de Argentina.

- b) Son aplicables **por localidad**, lo que constituye un elemento esencial para su aplicación dada la heterogeneidad de condiciones que prevalecen en la oferta y la demanda de espectro radioeléctrico para radio FM, así como el hecho de que algunas localidades del territorio nacional presentan una mayor concurrencia de intereses por obtener una frecuencia que en otras en las que el interés por obtener su concesionamiento no existe o es mínimo;
- c) Se determinan en términos de **porcentajes** para asegurar el cumplimiento de las reservas establecidas en la Ley y, en los mismos términos, informar de la oferta de frecuencias disponible para garantizar su disponibilidad para los demás usos, y satisfacer de la mejor forma el interés público.

Por sí mismos, estos porcentajes de referencia si bien no son suficientes para garantizar en su totalidad los principios constitucionales y legales relativos a la diversidad y la pluralidad, sí contribuyen a la protección de los derechos de las audiencias. Lo anterior en el entendido que a mayor concurrencia de participantes independientes que reflejen propósitos diversos de comunicación, la sociedad podría beneficiarse de distintas manifestaciones culturales y fuentes de información.

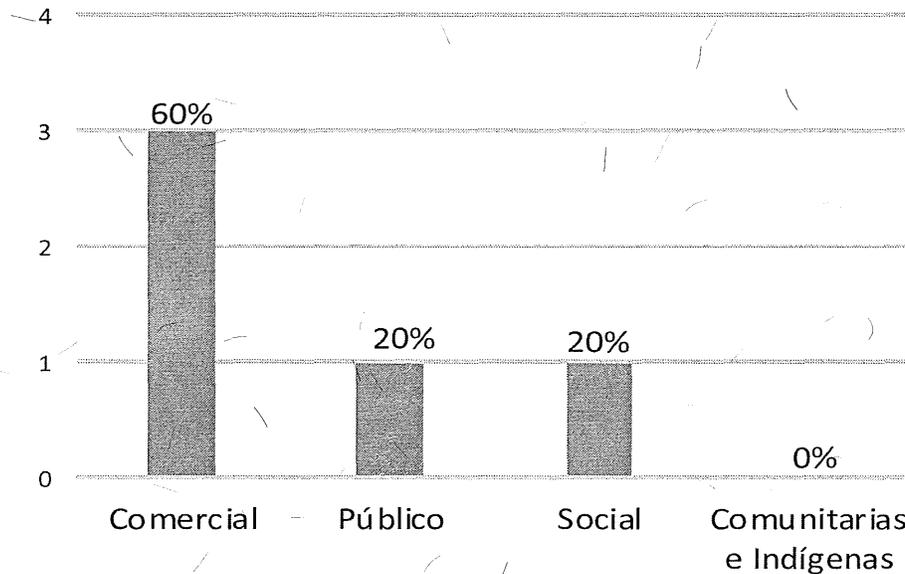
En consecuencia, la forma de asignar el espectro radioeléctrico de acuerdo a la modalidad de uso del mismo con base en los porcentajes indicados, resulta adecuada considerando la demanda de espectro por parte de las audiencias así como para contribuir a la protección de los derechos de las mismas, con objeto de que este órgano regulador procure de manera armónica la obtención de los fines y consecuencias que el orden jurídico prevé dando eficacia a los derechos fundamentales así como evitar la concentración en los medios.

QUINTO.- Análisis de la disponibilidad espectral en la localidad de Tonalá, Chiapas. Para comenzar el análisis primero es necesario definir la composición actual de la localidad en función del uso comercial, público o social.

Conforme a los registros de este Instituto existen **5 (cinco)** estaciones de radio FM que actualmente operan con cobertura en **Tonalá, Chiapas 2 (dos)** estaciones y en el PABF 2018, se publicó **1 (una)** haciendo un total de **3 (tres)** estaciones para uso comercial (60%), **1 (una)** para uso público (20%) y **1 (una)** son para uso social (20%).

Considerando lo anterior, el porcentaje de distribución actual por uso de las concesiones considerando las frecuencias en operación y las publicadas en el PABF, es el siguiente:

ESTACIONES EN OPERACIÓN + PABF



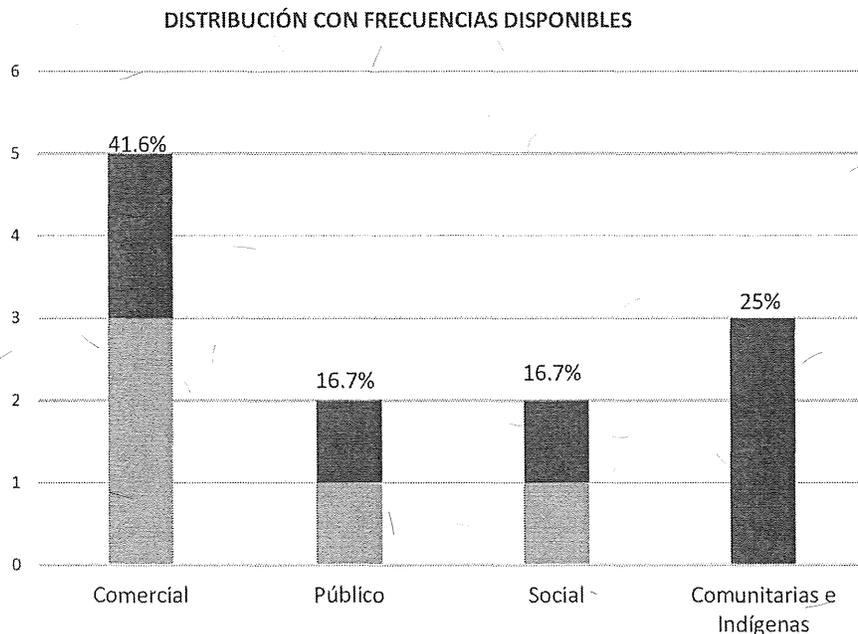
Ahora bien, con base en la Disposición Técnica IFT-002-2016, la Unidad de Espectro Radioeléctrico de este Instituto, emitió el dictamen de disponibilidad espectral aplicable a la localidad de **Tonalá, Chiapas**, mediante oficio IFT/222/UER/DG-IEET/0950/2019 de fecha 27 de noviembre de 2019 donde se prevé, en términos de la Disposición Técnica citada, **la posibilidad de asignar 7 (siete) frecuencias**¹⁴ de radiodifusión sonora en FM, las cuales pueden ser distribuidas entre los diversos usos previstos en la Ley.

De esta manera, se busca que a través de las asignaciones de dichas frecuencias se permita el acceso a éstas para los diferentes usos que contempla la Ley, de una manera proporcional y razonable de forma tal que se satisfaga adecuadamente el interés público, tomando como base la información de las estaciones que actualmente operan, las frecuencias ya publicadas en los Programas Anuales de Bandas de Frecuencias, así como la información de disponibilidad actual de frecuencias, para la localidad en cuestión.

Si se consideran los porcentajes de referencia del criterio de distribución como un punto hacia el cual sería deseable que la composición de la localidad se aproximara, en términos de participación por uso de las frecuencias, se podrían asignar **2 (dos)** frecuencia para **uso comercial**, con lo que se alcanzaría un total de **5 (cinco)** que representan aproximadamente el **41.6%**; se podría asignar **1 (una)** frecuencia para **uso**

¹⁴ De acuerdo al Dictamen IFT/222/UER/DG-IEET/0950/2019 de fecha 27 de noviembre de 2019 emitido por la UER, con la asignación de una (1) frecuencia de FM, se tendrá además tres (3) frecuencias adicionales disponibles en el segmento de 88-106 MHz y ninguna en el segmento de reserva de 106-108 MHz.

público con lo que se alcanzaría un total de **2 (dos)** que representan el **16.7%**; de asignarse **1 (una)** frecuencia para uso social con lo que se alcanzaría un total de **2 (dos)** que representan el **16.7%** y finalmente asignando **3 (tres)** frecuencias para uso comunitario e indígena, se alcanzaría un total del **25%**; en ese sentido la distribución por uso sería la siguiente:



Por lo antes descrito, se tiene **1 (una) frecuencia de uso social** susceptible de ser asignada al solicitante descrito en el Antecedente II de la presente Resolución.

En ese sentido toda vez que se tiene una frecuencia susceptible de asignarse para este uso, su otorgamiento debe hacerse en aras de la diversidad, de la expresión de ideas y opiniones que fortalezcan la vida democrática de la sociedad, bajo los criterios ya descritos.

SEXTO.- Análisis de la Solicitud de Permiso. Del análisis efectuado a la documentación presentada por la solicitante, se revisó el cumplimiento de los requisitos en los siguientes términos:

La Solicitante acreditó ser de nacionalidad mexicana mediante escrituras públicas número 19, 458, y 19,910, la primera de fecha 21 de septiembre de 2000 y la segunda de fecha 15 de enero del 2001, ambas otorgadas ante la fe del licenciado Oscar Gabriel Esquinca Camacho, notario público número 16 en Tuxtla Gutiérrez en Chiapas, en las

que constan la constitución y modificación de los estatutos sociales de la asociación civil denominada Impulsora Pro Cultura y Salud del Estado de Chiapas, A.C., como una organización sin fines de lucro, así como las actas de nacimiento de los asociados, dando cumplimiento a lo dispuesto en la fracción a lo dispuesto en el artículo 25 de la LFRTV.

De igual forma, el solicitante presentó el correspondiente programa de desarrollo y servicio de la estación, mismo que comprende los programas de cobertura e inversión y recursos financieros necesarios, así como la descripción y especificaciones técnicas correspondientes, dando cumplimiento a los requisitos a que se refieren los incisos c) e) y f) de la fracción I del artículo 11 del Reglamento, en relación con el 12 del mismo ordenamiento.

Asimismo, dentro de la Solicitud de Permiso, el solicitante presentó la descripción detallada de la naturaleza y propósitos de la estación indicando tener como objetivo, la difusión de programas en materia de salud, deportes, educación, cultura, ciencia y tecnología, respecto a los derechos humanos, fomento de los valores cívicos entre otros, en atención a la necesidad para impulsar y fortalecer los valores humanos entre los pobladores de la localidad, motivar a los estudiantes para continuar con sus estudios a través del contenido cultural y educativo, programas con contenido cultural y deportivo y de salud para crear conciencia en los radioescuchas para procurar y mejorar sus estándares de cuidado personal, disminuyendo así los riesgos de obesidad.

De igual manera, exhibió los programas de producción y programación, a que se refiere el inciso d) la fracción I del artículo 11 del Reglamento, en relación con el 12 del mismo ordenamiento, mediante la descripción de los recursos humanos, técnicos y financieros que emplearán en la instalación y operación de la estación así como la presentación de la barra programática que contempla la transmisión de contenidos culturales, consistente con la naturaleza y propósitos de la estación.

Asimismo, la solicitante constituyó mediante billete de depósito número S 605323 de fecha 21 de noviembre de 2019, emitido por el Banco del Ahorro Nacional y Servicios Financieros, S.N.C., la garantía para asegurar la continuación de los trámites hasta que la concesión sea otorgada o negada, con lo cual se tiene por satisfecho el requisito establecido en la fracción IV del artículo 17-E de la LFRTV.

De igual forma, la solicitante presentó el correspondiente programa de desarrollo y servicio de la estación que comprende los programas de cobertura e inversión y recursos financieros necesarios, así como la descripción y especificaciones técnicas correspondientes. Por lo anterior, mediante la entrega de la información descrita y con

base en la evaluación hecha por el área encargada de la Unidad de Concesiones y Servicios del Instituto, la Solicitante dio cumplimiento a los requisitos exigidos en el artículo 20 fracción I de la LFRTV.

Igualmente, dentro de la Solicitud de Permiso, la Solicitante presentó la descripción de la naturaleza y propósitos de la estación, donde indicó que con la estación de radio busca afirmar el respecto a los principios de la moral social, la dignidad humana y los vínculos familiares, propiciar el desarrollo armónico de la niñez y la juventud, contribuir a elevar el nivel cultural del pueblo y a conservar las características nacionales, las costumbres del país y sus tradiciones, la propiedad en el uso del idioma y a exaltar los valores de la nacional mexicana, fortalecer las convicciones democráticas, la unidad nacional y la amistad y cooperación internacionales.

En otro orden de ideas, conforme a lo señalado en el Antecedente XI y de conformidad con el artículo 31 del Estatuto Orgánico, la Dirección General de Ingeniería del Espectro y Estudios Técnicos, adscrita a la Unidad de Espectro Radioeléctrico, determinó factible la asignación a favor de la Solicitante de la frecuencia **104.5 MHz** con distintivo de llamada **XHNSM-FM** y coordenadas geográficas LN: 16° 05' 22" y LW: 93° 45' 05", mediante el establecimiento de una estación clase **"A"**, en Tonalá, Chiapas.

Por otra parte, mediante oficio IFT/226/UCE/DG-CCON/324/2018 de fecha 7 de agosto de 2018 a que se refiere el Antecedente XI de la presente Resolución, la UCE del Instituto emitió opinión favorable en materia de competencia económica respecto de la Solicitud de Permiso que promovió **Impulsora Pro Cultura y Salud del Estado de Chiapas, A.C.**, toda vez que la Solicitante y personas relacionadas no participan, de forma directa o indirecta, en la provisión de servicios de radio abierta FM en Tonalá, Chiapas, por lo que participaría por primera vez en la provisión de esos servicios en dicha localidad. Al ser el único solicitante y que reunió los requisitos.

Por lo anterior, este órgano colegiado considera que el otorgamiento de una concesión de radiodifusión para uso social en la localidad de Tonalá, Chiapas, contribuiría a la diversidad de la información en beneficio de la población involucrada, considerando los propósitos y fines culturales de la concesión.

En este orden de ideas, la Solicitud de Permiso se encuentra debidamente integrada y la documentación presentada con motivo de la misma, cumple con los requisitos exigibles, atento a las disposiciones legales aplicables.

Finalmente, la Solicitante adjuntó el comprobante de pago de derechos al que se refiere el artículo 124 fracción I, inciso a), en relación con el artículo 130 de la Ley Federal de

Derechos vigente al momento de la presentación de la solicitud y hasta el 31 de diciembre de 2015, por concepto de estudio de la solicitud de permiso para estaciones de radiodifusión sonora y de la documentación inherente a la misma.

Cabe precisar que, en términos de la Ley Federal de Derechos vigente a partir del 1 de enero de 2016, el artículo 173 prevé bajo un solo concepto tributario el pago de la cuota por el estudio de las solicitudes y por la expedición del título de concesión que en su caso corresponda para el uso o aprovechamiento de bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico de uso determinado en materia de radiodifusión o telecomunicaciones.

Por su parte, la Ley Federal de Derechos vigente con anterioridad al 1 de enero de 2016, preveía de manera separada y diferenciada dos cuotas correspondientes al pago de derechos; una por concepto de estudio de la solicitud y la documentación inherente a ésta, según se desprendía del artículo 124 fracción I inciso a); y otra, por concepto de expedición del título respectivo, de acuerdo a lo dispuesto en el artículo 124 fracción I inciso c).

Por lo tanto, considerando lo dispuesto en el artículo 173 vigente al momento de la presente resolución, se observa que la cuota por derechos prevista en el ordenamiento legal vigente bajo un solo concepto e hipótesis legal (estudio de la solicitud y, en su caso, expedición de título de concesión) tratándose de bandas de frecuencias de uso determinado en materia de radiodifusión, no resulta exigible al caso concreto que nos ocupa, en específico, no resulta aplicable el pago de derechos por la expedición del título de concesión respectivo, toda vez que no puede dividirse o separarse la cuota prevista en el artículo 173 citado, la cual abarca de manera integral tanto el estudio como la expedición de la concesión correspondiente, ya que ello contravendría el principio sobre la exacta aplicación de la norma fiscal, en este caso de la Ley Federal de Derechos vigente.

SÉPTIMO.- Concesiones para uso social. Como se precisó anteriormente, en el presente procedimiento resultan aplicables las disposiciones anteriores al Decreto de Ley. En tal sentido, no obstante que fueron satisfechos los requisitos establecidos en la LFRTV para el otorgamiento de un permiso para el uso del espectro radioeléctrico para la prestación del servicio público de radiodifusión sonora, el régimen aplicable al otorgamiento del título correspondiente será el previsto en la Ley; lo anterior en observancia al contenido de los artículos Tercero fracción III y Séptimo segundo párrafo Transitorios del Decreto de Reforma Constitucional, razón por la cual la figura jurídica de permiso debe homologarse a la de concesión, conforme al objeto para el cual se solicita su otorgamiento.

En consecuencia, atento a lo expuesto en el párrafo anterior, así como en razón de haberse satisfecho los requisitos señalados en el Considerando Tercero de la presente Resolución, procede el otorgamiento de una concesión para uso social.

Toda vez que la Solicitud de Permiso, de acuerdo con el análisis de la documentación presentada, tiene como finalidad la instalación y operación de una estación de radiodifusión sonora en frecuencia modulada con los fines culturales descritos en el Considerando Tercero, se considera procedente el otorgamiento de una concesión para usar y aprovechar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico para uso social, en términos de lo dispuesto por el artículo 76 fracción IV de la Ley.

Cabe hacer mención, que el Pleno del Instituto resolvió previamente el otorgamiento de un título de concesión única para uso social a favor de **Impulsora Pro Cultura y Salud del Estado de Chiapas, A.C.**, el que le permite prestar todo tipo de servicios públicos de telecomunicaciones y radiodifusión, motivo por el cual se exceptúa en este acto la entrega del mismo.

Finalmente, para el caso en concreto de **Tonalá, Chiapas**, resulta innecesario desarrollar los criterios de prelación para la localidad antes indicada ello considerando que existe 1 (una) frecuencia disponible susceptible de asignar para uso social y hay 1 (un) interesado.

OCTAVO.- Vigencia de las concesiones para uso social. En términos de lo dispuesto por el artículo 83 de la Ley, la vigencia de las concesiones sobre el espectro radioeléctrico para uso social será hasta por 15 (quince) años, por lo que considerando que por disposición constitucional las concesiones para uso social, por su naturaleza no persiguen fines de lucro, así como que las mismas buscan un beneficio de carácter social, se considera que la concesión para usar y aprovechar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico para uso social se otorgue con una vigencia de 15 (quince) años contados a partir de la expedición del respectivo título.

Por lo anterior, y con fundamento en los artículos 27 párrafos cuarto y sexto; 28 párrafos décimo quinto, décimo sexto y décimo séptimo de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; Tercero y Séptimo segundo párrafo Transitorios del *"Decreto por el que se reforman y adicionan diversas disposiciones de los artículos 6o., 7o., 27, 28, 73, 78, 94 y 105 de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, en materia de telecomunicaciones"*, publicado en el Diario Oficial de la Federación el 11 de junio de 2013; en relación con el artículo Sexto Transitorio del *"Decreto por el que se expiden la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión, y la Ley del Sistema Público de Radiodifusión del Estado Mexicano; y se reforman, adicionan y derogan diversas"*

disposiciones en materia de telecomunicaciones y radiodifusión”, publicado en el Diario Oficial de la Federación el 14 de julio de 2014; 1, 2, 15 fracción IV, 17 fracción I, 54, 55 fracción I, 66, 67 fracción IV, 71, 72, 75 párrafo segundo, 76 fracción IV, 77 y 83 de la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión; 13, 17-E fracciones I, III, IV y V, 20 fracción I y 25 de la Ley Federal de Radio y Televisión; 11 fracción I y 12 del Reglamento de la Ley Federal de Radio y Televisión, en Materia de Concesiones, Permisos y Contenido de las Transmisiones de Radio y Televisión; 35 fracción I, 36 y 38 de la Ley Federal de Procedimiento Administrativo, y 1, 4 fracción I, 32 y 34 fracción I del Estatuto Orgánico del Instituto Federal de Telecomunicaciones, este órgano autónomo emite los siguientes:

RESOLUTIVOS

PRIMERO.- Se otorga a favor de **Impulsora Pro Cultura y Salud del Estado de Chiapas, A.C.**, una concesión para usar y aprovechar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico para la prestación del servicio público de radiodifusión sonora en frecuencia modulada, a través de la frecuencia **104.5 MHz** con distintivo **XHNSM-FM** y clase de estación “A” en **Tonalá, Chiapas**, para **Uso Social**, con una vigencia de 15 (quince) años, contados a partir de la notificación del título correspondiente, conforme a los términos establecidos en la presente Resolución.

SEGUNDO.- El Comisionado Presidente del Instituto, con base en las facultades que le confiere el artículo 14 fracción X del Estatuto Orgánico del Instituto Federal de Telecomunicaciones, suscribirá el título de concesión para usar y aprovechar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico para uso social que se otorgue con motivo de la presente Resolución.

TERCERO.- Se instruye a la Unidad de Concesiones y Servicios a notificar personalmente a **Impulsora Pro Cultura y Salud del Estado de Chiapas, A.C.**, la presente Resolución, así como a realizar la entrega del título de concesión para usar y aprovechar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico para uso social, que se otorgue con motivo de la presente Resolución.

CUARTO.- Inscribanse en el Registro Público de Concesiones el título de concesión para usar y aprovechar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico para uso social correspondiente a que se refiere la presente Resolución, una vez que sea debidamente notificado y entregado al representante legal de **Impulsora Pro Cultura y Salud del Estado de Chiapas, A.C.**

Con motivo del otorgamiento del título de Concesión sobre bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico deberá hacerse la anotación respectiva del servicio asociado en la concesión única que corresponda en el Registro Público de Concesiones.

Gabriel Oswaldo Contreras Saldivar
Comisionado Presidente

Mario Germán Fromow Rangel
Comisionado

Adolfo Cuevas Teja
Comisionado

Javier Juárez Mojica
Comisionado

Arturo Robles Rovalo
Comisionado

Sóstenes Díaz González
Comisionado

Ramiro Camacho Castillo
Comisionado

La presente Resolución fue aprobada por el Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones en su XXXV Sesión Ordinaria celebrada el 13 de diciembre de 2019, en lo general por unanimidad de votos de los Comisionados Gabriel Oswaldo Contreras Saldivar, Mario Germán Fromow Rangel, Adolfo Cuevas Teja, Javier Juárez Mojica, Arturo Robles Rovalo, Sóstenes Díaz González y Ramiro Camacho Castillo.

En lo particular, el Comisionado Adolfo Cuevas Teja manifiesta voto concurrente en los Resolutivos Primero, Segundo, Tercero y Cuarto, primer párrafo; así como voto contra de no otorgar una concesión única, y voto en contra del Resolutivo Cuarto, segundo párrafo.

Lo anterior, con fundamento en los artículos 28, párrafos décimo quinto, décimo sexto y vigésimo, fracción I de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; 7, 16, 23, fracción I y 45 de la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión, y 1, 7, 8 y 12 del Estatuto Orgánico del Instituto Federal de Telecomunicaciones, mediante Acuerdo P/IFT/131219/933.