

RESOLUCIÓN MEDIANTE LA CUAL EL PLENO DEL INSTITUTO FEDERAL DE TELECOMUNICACIONES OTORGA A PROMOTORA MERCANTIL ESCOGAR DE LA FRAILESCA, S.A. DE C.V., UN TÍTULO DE CONCESIÓN ÚNICA PARA USO COMERCIAL.

ANTECEDENTES

- I. **Decreto de Reforma Constitucional.** Con fecha 11 de junio de 2013, se publicó en el Diario Oficial de la Federación el *"Decreto por el que se reforman y adicionan diversas disposiciones de los artículos 60., 70., 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").
- II. **Decreto de Ley.** El 14 de julio de 2014, se publicó en el Diario Oficial de la Federación 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.
- III. **Estatuto Orgánico.** El 4 de septiembre de 2014, se publicó en el Diario Oficial de la Federación el *"Estatuto Orgánico del Instituto Federal de Telecomunicaciones"* (el "Estatuto Orgánico"), mismo que entró en vigor el 26 de septiembre de 2014 y fue modificado el 17 de octubre de 2014.
- IV. **Solicitud de Concesión.** Con fecha 20 de noviembre de 2014, la empresa Promotora Mercantil Escogar de la Frailesca, S.A. de C.V. ("Promotora Mercantil"), a través de su representante legal, presentó ante el Instituto un escrito por medio del cual solicitó el otorgamiento de un título de concesión para instalar, operar y explotar una red pública de telecomunicaciones con cobertura en Jaltenango de la Paz (Ángel Albino Corzo), Municipio de Ángel Albino Corzo, en el Estado de Chiapas, para prestar el servicio de televisión restringida por cable (la "Solicitud de Concesión").
- V. **Solicitud de Opinión Técnica.** El 28 de noviembre de 2014, el Instituto a través de la Unidad de Concesiones y Servicios, notificó a la Secretaría de Comunicaciones y Transportes (la "Secretaría") la opinión técnica correspondiente a la Solicitud de Concesión mediante oficio IFT/223/UCS/0350/2014, de conformidad con lo establecido en el artículo 28 párrafo décimo séptimo de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos (la "Constitución").

- VI. **Opinión Técnica de la Secretaría.** El 19 de diciembre de 2014 mediante oficio 2.1.-1593, la Dirección General de Política de Telecomunicaciones y de Radiodifusión de la Secretaría remitió el oficio 1.-468 de fecha 18 de diciembre de 2014, con la opinión técnica en sentido favorable.
- VII. **Requerimiento de Información.** Con fecha 12 de junio de 2015, la Unidad de Concesiones y Servicios a través de la Dirección General de Concesiones de Telecomunicaciones, emitió el oficio IFT/223/UCS/DG-CTEL/1712/2015 mediante el cual solicitó a Promotora Mercantil que manifieste su interés de obtener una concesión única para uso comercial, en virtud de que el régimen de concesionamiento señalado en la Solicitud de Concesión había cambiado a partir de la entrada en vigor de la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión (la "Ley"). Asimismo, se le requirió presentar el pago de aprovechamientos por el estudio de la solicitud de una concesión única para uso comercial, de conformidad con el Acuerdo de Pleno número P/IFT/EXT/131114/228 de fecha 13 de noviembre de 2014, *"Acuerdo mediante el cual el Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones fija el monto de los aprovechamientos que deberán cobrarse por la prestación de diversos servicios públicos en el ejercicio de sus funciones de derecho público por los que no se establece monto específico en la Ley Federal de Derechos"* (el "Acuerdo de Pago de Aprovechamientos"), dado que había incorporado el pago efectuado conforme al artículo 94 fracción I de la Ley Federal de Derechos, referente al estudio para obtener una concesión de red pública de telecomunicaciones mismo que no resultaba aplicable. Finalmente, se le requirió presentar el instrumento público mediante el cual se acreditara la representación de la persona que firmó la Solicitud de Concesión.
- VIII. **Respuesta a requerimiento.** Con fecha 2 de septiembre de 2015, Promotora Mercantil presentó respuesta al requerimiento IFT/223/UCS/DG-CTEL/1712/2015 referente a su Solicitud de Concesión, a través de la cual manifiesta su interés en obtener una concesión única para uso comercial; asimismo, presenta la escritura pública mediante la cual se acreditan los poderes del representante legal que firma la Solicitud de Concesión. Mediante alcance de fecha 9 de septiembre de 2015, se presenta el comprobante de pago de aprovechamientos por el estudio de la solicitud de una concesión única para uso comercial.

En virtud de los Antecedentes referidos y,

CONSIDERANDO

Primero.- Competencia. Conforme lo dispone el artículo 28 párrafos décimo quinto, décimo sexto y décimo séptimo de la Constitución, el Instituto es el 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 por la propia Constitución y en los términos que fijén las leyes, teniendo 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. constitucionales.

Asimismo, el Instituto es la autoridad en la 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; 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.

En ese sentido, corresponde al Instituto, el otorgamiento de concesiones en materia de telecomunicaciones y radiodifusión, así como resolver respecto de la prórroga, modificación o terminación de las mismas.

Ahora bien, 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") el otorgamiento de concesiones, así como resolver respecto de las prórrogas, modificación o terminación de las mismas.

Por su parte, el artículo 6 fracción I del Estatuto Orgánico, establece la atribución del Pleno del Instituto de regular, promover y supervisar el uso, aprovechamiento y explotación eficiente del espectro radioeléctrico, los recursos orbitales, los servicios satelitales, las redes de telecomunicaciones y la prestación de los servicios de radiodifusión y telecomunicaciones, así como el acceso a infraestructura activa, pasiva e insumos esenciales.

Asimismo, conforme a los artículos 32 y 33 fracción I del Estatuto Orgánico corresponde a la Unidad de Concesiones y Servicios, a través de la Dirección General de Concesiones de Telecomunicaciones, tramitar y evaluar las solicitudes para el otorgamiento de concesiones en materia de telecomunicaciones, con excepción de aquellas que deban otorgarse a través de un procedimiento de licitación pública, 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, así como la facultad de otorgar

concesiones en materia de telecomunicaciones y radiodifusión, el Pleno, como órgano máximo de gobierno y decisión del Instituto, se encuentra plenamente facultado para resolver la Solicitud de Concesión.

Segundo.- Marco legal aplicable a la Solicitud de Concesión. Tomando en cuenta que a la fecha de presentación de la Solicitud de Concesión, el Instituto aún no había emitido los "Lineamientos generales para el otorgamiento de las concesiones a que se refiere el título cuarto de la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión", publicados en el Diario Oficial de la Federación el 24 de julio de 2015, y a efecto de dar certeza jurídica al solicitante, la Solicitud de Concesión tendría que analizarse tomando en cuenta los requisitos establecidos en el artículo 73 de la Ley, el cual establece lo siguiente:

"Artículo 73. Los interesados en obtener una concesión única, cualquiera que sea su uso, deberán presentar al Instituto solicitud que contenga como mínimo:

I. Nombre y domicilio del solicitante;

II. Las características generales del proyecto de que se trate, y

III. La documentación e información que acredite su capacidad técnica, económica, jurídica y administrativa.

(...)."

Ahora bien, para este tipo de solicitudes debían acatarse los requisitos de procedencia establecidos en el Acuerdo de Pago de Aprovechamientos, vigente al momento de la Solicitud de Concesión que establecía el monto de los aprovechamientos a pagar por el trámite relativo estudio de la solicitud, expedición de título y prórroga de una concesión única para uso comercial:

El pago que se identificaba en el Anexo 1, numeral 1 inciso a) del Acuerdo de Pago de Aprovechamientos, es en relación con el estudio de la solicitud y de la documentación técnica, administrativa y legal inherente a la solicitud de concesión única para uso comercial, mismo que debía acompañarse al escrito con el cual se presenta la solicitud, toda vez que el hecho imponible del tributo es el estudio que realice este Instituto con motivo de la misma.

Tercero.- Análisis de la Solicitud de Concesión. Por lo que se refiere a los requisitos señalados en el artículo 73 de la Ley, la Unidad de Concesiones y Servicios a través de la Dirección General de Concesiones de Telecomunicaciones, revisó y evaluó la Solicitud de Concesión observando que contiene, entre otros, los siguientes elementos:

- El nombre y domicilio de la solicitante;
- Las características generales del proyecto, destacando que el objetivo de la concesión sería prestar principalmente el servicio de televisión restringida por cable en Jalténango de la Paz (Ángel Albino Corzo), Municipio de Ángel Albino Corzo, en el Estado de

Chiapas, y adjunta documentación que contiene las especificaciones técnicas correspondientes, así como la arquitectura de la red con sus respectivos diagramas técnicos;

- La documentación con la que justifica la capacidad jurídica; así como aquella con la que muestra recursos suficientes para el desarrollo del proyecto; e información que le permite acreditar capacidad técnica y administrativa, misma que forma parte integrante de la Solicitud de Concesión, y
- Por lo que hace al comprobante de pago por concepto de aprovechamientos por el estudio de la solicitud de una concesión única para uso comercial, la Unidad de Concesiones y Servicios a través de la Dirección General de Concesiones de Telecomunicaciones, solicitó a Promotora Mercantil presentar el comprobante de pago por aprovechamientos por el estudio de una solicitud de concesión única para uso comercial conforme al numeral 1, inciso a) del Anexo 1 del Acuerdo de Pago de Aprovechamientos, lo anterior en virtud de que en la Solicitud de Concesión se había presentado el correspondiente al estudio de una red pública de telecomunicaciones.
- En respuesta a lo anterior, con fecha 9 de septiembre de 2015 Promotora Mercantil, presentó ante el Instituto el comprobante de pago por aprovechamientos por el estudio de una solicitud de concesión única para uso comercial.

Por otra parte, la Unidad de Concesiones y Servicios, a través de la Dirección General de Concesiones de Telecomunicaciones, mediante oficio IFT/223/UCS/DG-CTEL/2127/2015 de fecha 17 de julio de 2015, solicitó a la Dirección General de Concentraciones y Concesiones de la Unidad de Competencia Económica, opinión respecto de la Solicitud de Concesión.

En respuesta a lo anterior, mediante oficio IFT/226/UCE/DG-CCON/291/2015 de fecha 13 de noviembre de 2015, la Dirección General de Concentraciones y Concesiones emitió opinión respecto de la Solicitud de Concesión que nos ocupa, en el siguiente sentido:

“III. Análisis y opinión en materia de competencia económica de la Solicitud

Negocio de Promotora Mercantil y Personas Relacionadas

Promotora Mercantil es una sociedad constituida conforme a las leyes mexicanas, su estructura accionaria es la siguiente.

Accionistas de Promotora Mercantil

Accionista	Participación (%)
Limber Maxsau Escobar Camas	60
Juana García Ramos	40
Total	100

Fuente: Información presentada por el Solicitante.

De acuerdo con la información presentada por Promotora Mercantil y la que consta en el Registro Público de Concesiones del Instituto (RPC), se determinó que dicha sociedad no es titular de concesiones en materia de telecomunicaciones o radiodifusión.

Asimismo, los CC. Limber Maxsau Escobar Camas y Juana García Ramos, accionistas Promotora Mercantil, no son titulares de concesiones para prestar servicios de telecomunicaciones o radiodifusión.

Adicionalmente, respecto a personas físicas y morales relacionadas con Promotora Mercantil o con sus accionistas (Personas Relacionadas), en el escrito presentado a la UCS, el Solicitante señaló lo siguiente:

"Como respuesta al primer punto en el que se requiere a mi representada, me permito informar que mi representada y los accionistas de la misma no tienen participación directa o indirecta en alguna otra sociedad, ni mucho menos son miembros de consejo de administración o son directivos de alguna sociedad, ya que solo tienen participación accionaria de la solicitante de la concesión única citada al principio del presente curso, que es PROMOTORA MERCANTIL ESCOGAR DE LA FRAILESCA, S.A. DE C.V.

Asimismo, no tengo conocimiento si existe algún pariente consanguíneo o por afinidad de los hoy accionistas de mi representada que tenga participación directa o indirecta en alguna sociedad, ni mucho menos si éstos son miembros de algún consejo de administración o son directivos de alguna sociedad."

Opinión en materia de competencia económica

En caso de otorgarse, la concesión única solicitada por Promotora Mercantil le permitirá prestar servicios públicos de telecomunicaciones o radiodifusión con cobertura nacional. De acuerdo con lo planteado en la Solicitud, Promotora Mercantil pretende prestar inicialmente el servicio de TV restringida en Jaltenango de La Paz, (Ángel Albino Corzo), municipio de Ángel Albino Corzo, en Chiapas.

Toda vez que el Solicitante precisa que ni él, ni sus accionistas, ni Personas Relacionadas, participan, directa o indirectamente, como accionistas, socios o miembros del consejo de administración en sociedades o empresas que presten servicios de telecomunicaciones o radiodifusión en México, Promotora Mercantil será un nuevo competidor en la prestación de servicios de telecomunicaciones o radiodifusión; en particular, en el servicio de TV restringida en Jaltenango de La Paz, (Ángel Albino Corzo), municipio de Ángel Albino Corzo, en Chiapas.

En conclusión, con base en la información disponible, no se prevé que, en caso de que se otorgue autorización para que Promotora Mercantil obtenga una concesión única se generen efectos contrarios en el proceso de competencia y libre competencia." (Sic)

Finalmente, en relación con lo señalado en el párrafo décimo séptimo del artículo 28 de la Constitución, a través del oficio IFT/223/UCS/0350/2014 notificado el 28 de noviembre de 2014, el Instituto, a través de la Unidad de Concesiones y Servicios, solicitó a la Secretaría opinión técnica correspondiente a la Solicitud de Concesión. Al respecto, mediante oficio 2.1.-1593 de fecha 19 de diciembre de 2014, emitido por la Dirección General de Política de Telecomunicaciones y de Radiodifusión adscrita a la Secretaría, se notificó a este Instituto el oficio 1.-468 mediante el cual la Secretaría emitió la opinión técnica en sentido favorable.

Derivado de lo anterior, la Dirección General de Concesiones de Telecomunicaciones, adscrita a la Unidad de Concesiones y Servicios, concluyó que la Solicitud de Concesión cumple con los requisitos establecidos en las disposiciones legales, reglamentarias y administrativas en materia de telecomunicaciones.

Con base en el análisis anterior, este Pleno considera procedente otorgar una concesión única para uso comercial a la solicitante.

Cuarto.- Cobro sobre el pago de aprovechamientos por diversos trámites ante la entrada en vigor de la Ley Federal de Derechos vigente para 2016. El pasado mes de diciembre el Pleno del Instituto consideró que, dado que el 18 de noviembre de 2015 se había publicado en el Diario Oficial de la Federación el *"Decreto por el que se reforman, adicionan y derogan diversas disposiciones de la Ley Federal de Derechos"*, mismo que entraría en vigor el 1° de enero de 2016, resultaba pertinente que a partir de esa fecha, el Acuerdo de Pago de Aprovechamientos dejará de aplicarse.

Lo anterior, debido a que con la entrada en vigor de la Ley Federal de Derechos, si bien de derogaron, entre otros rubros, la Sección Primera del Capítulo VIII del Título I denominada "Servicios de Telecomunicaciones" con los artículos 91, 93, 94, 94-A, 95, 96, 97, 98, 99, 100, 101, 102 y 105 de la Ley Federal de Derechos; a la vez, ese mismo decreto adicionó, entre otros aspectos, el Capítulo IX del Título I denominado "Del Instituto Federal de Telecomunicaciones" que comprende los artículos 173, 173-A, 173-B, 174, 174-A, 174-B, 174-C, 174-D, 174-E, 174-F, 174-G, 174-H, 174-I, 174-J, 174-K, 174-L y 174-M. Con dicho Capítulo, el cobro de diversos trámites derivados de la aplicación de la Ley, quedaban cubiertos y por lo tanto, resultaba innecesario continuar aplicando el Acuerdo de Pago de Aprovechamientos.

En este sentido, la Ley Federal de Derechos vigente a partir del 1° de enero de 2016 estableció en su artículo 174-B un nuevo sistema de cobro de derechos para los trámites relativos al estudio y, en su caso, expedición de título de concesión única para prestar todo tipo de servicios de telecomunicaciones y radiodifusión. Dicho artículo establece un cobro único que integra el estudio de la solicitud y, en su caso, la expedición del título de concesión correspondiente. Esta situación es distinta a la prevista en el Acuerdo de Pago de Aprovechamientos, que establecía de manera diferenciada los cobros para el estudio y, en su caso, expedición del título de concesión única.

Al momento de iniciar el trámite que nos ocupa, el solicitante presentó, de conformidad con la normatividad vigente en ese momento, el comprobante de pago de los aprovechamientos correspondiente al estudio de la solicitud y de la documentación técnica, administrativa y legal inherente para obtener una concesión única.

Bajo este tenor, conforme a la normatividad vigente en la fecha en la que se emite la presente Resolución, procedería realizar el cobro por la expedición del título de concesión única correspondiente.

Sin embargo, dado que la normatividad vigente es el artículo 174-B fracción I inciso a) de la Ley Federal de Derechos, la cual, prevé un único pago por el estudio y, en su caso, la expedición del título de concesión única de uso comercial, este Instituto se encuentra imposibilitado para diferenciar el monto de los derechos que debiera cobrar por la parte correspondiente a la expedición del título de concesión única de uso comercial.

Finalmente, tratándose de disposiciones de carácter fiscal, se debe atender al principio de exacta aplicación de las mismas, por lo que no procede aplicar el cobro por la expedición del título de concesión que nos ocupa, toda vez que el mismo no puede ser diferenciado de la parte relativa al estudio.

Por lo anteriormente señalado, y con fundamento en los artículos 28 párrafos décimo quinto, décimo sexto y décimo séptimo de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; 6 fracción IV, 15 fracción IV, 16, 17 fracción I, 66, 67 fracción I, 71, 72, 73 y 74 de la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión; 35 fracción I, 36, 38, 39 y 57 fracción I de la Ley Federal de Procedimiento Administrativo; 1, 6 fracciones I y XXXVII, 32 y 33 fracción I del Estatuto Orgánico del Instituto Federal de Telecomunicaciones; y el inciso a) del numeral 1 del Anexo 1 del Acuerdo del Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones número P/IFT/EXT/131114/228 de fecha 13 de noviembre de 2014, este Órgano Autónomo emite los siguientes:

RESOLUTIVOS

PRIMERO.- Se otorga a favor de Promotora Mercantil Escogar de la Frailesca, S.A. de C.V., un título de concesión única para uso comercial, por 30 (treinta) años, para prestar cualquier servicio de telecomunicaciones y radiodifusión con cobertura nacional, conforme a los términos establecidos en el título de concesión a que se refiere el Resolutivo Tercero siguiente.

Lo anterior, sin perjuicio de las autorizaciones que deba obtener Promotora Mercantil Escogar de la Frailesca, S.A. de C.V. en caso de requerir el uso de bandas de frecuencias, del espectro radioeléctrico o recursos orbitales, en los términos previstos en la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión.


SEGUNDO.- Se instruye a la Unidad de Concesiones y Servicios a notificar a Promotora Mercantil Escogar de la Frailesca, S.A. de C.V., el contenido de la presente Resolución.

TERCERO.- Una vez satisfecho lo establecido en el Resolutivo Segundo anterior, el Comisionado Presidente del Instituto Federal de Telecomunicaciones, con base en las facultades que le confiere el artículo 14 fracción X del Estatuto Orgánico, suscribirá el título de concesión única a que se refiere el Resolutivo Primero de la presente Resolución.

Concluido lo anterior, se instruye a la Unidad de Concesiones y Servicios a hacer entrega del título de concesión única a Promotora Mercantil Escogar de la Frailesca, S.A. de C.V.

CUARTO.- Promotora Mercantil Escogar de la Fraijlesca, S.A. de C.V., en cumplimiento a lo establecido en el último párrafo del artículo 112 de la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión, en un plazo no mayor de noventa días hábiles contados a partir de la fecha del otorgamiento de la concesión a que se refiere la presente Resolución, deberá presentar ante el Instituto Federal de Telecomunicaciones, copia certificada del instrumento donde conste que se llevaron a cabo las modificaciones correspondientes a sus estatutos sociales:

QUINTO.- Inscribábase en el Registro Público de Concesiones el título de concesión única a que se refiere la presente Resolución, una vez que sea debidamente entregado a la interesada.



Gabriel Oswaldo Contreras Saldívar
Comisionado Presidente



Luis Fernando Borjón Figueroa
Comisionado



Ernesto Estrada González
Comisionado



Adriana Sofía Labardini Inzunza
Comisionada



María Elena Estavillo Flores
Comisionada



Marlo Germán Fromow Rangel
Comisionado



Adolfo Cuevas Teja
Comisionado

La presente Resolución fue aprobada por el Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones en su IV Sesión Ordinaria celebrada el 17 de febrero de 2016, en lo general por unanimidad de votos de los Comisionados presentes Gabriel Oswaldo Contreras Saldívar, Luis Fernando Borjón Figueroa, Ernesto Estrada González, Adriana Sofía Labardini Inzunza, María Elena Estavillo Flores, Mario Germán Fromow Rangel y Adolfo Cuevas Teja.

El Comisionado Adolfo Cuevas Teja manifestó voto en contra de fundamentar la Resolución con el Acuerdo P/IFT/EXT/131114/228 de fecha 13 de noviembre de 2014, en lo relativo al cobro de aprovechamientos.

Lo anterior, con fundamento en los párrafos vigésimo, fracciones I y III; y vigésimo primero, del artículo 28 de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; artículos 7, 16 y 45 de la Ley Federal de Telecomunicaciones y Radiodifusión; así como en los artículos 1, 7, 8 y 12 del Estatuto Orgánico del Instituto Federal de Telecomunicaciones, mediante Acuerdo P/IFT/170216/51.