



IFT/100/PLENO/OC-ACT/0034/2016

Ciudad de México, a 27 de mayo de 2016.

JUAN JOSÉ CRISPÍN BORBOLLA
SECRETARIO TÉCNICO DEL PLENO
INSTITUTO FEDERAL DE TELECOMUNICACIONES

P R E S E N T E.

Por instrucciones del Comisionado Adolfo Cuevas Teja, y para los efectos conducentes, remito a la Secretaría Técnica a su digno cargo, el voto particular formulado por el Comisionado Cuevas, correspondiente a la II Sesión Ordinaria del Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones, celebrada el 27 de enero de 2016, respecto de los asuntos listados en el Orden del Día bajo los numerales III.10, III.13, III.14, III.15, III.16 y III.17, referidos a las: *“Resoluciones mediante las cuales el Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones determinó: a) Prorrogar a Servicios Troncalizados, S.A. de C.V., la vigencia de la concesión para instalar, operar y explotar una red pública de telecomunicaciones, así como prorrogar la vigencia de la concesión para usar, aprovechar y explotar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico, ambas en el Estado de Oaxaca; b) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgado a favor de Troncatel, S.A. de C.V., el 24 de noviembre de 1994; c) Prorrogar las concesiones para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgadas a favor de Comunicaciones Digitales del Norte, S.A. de C.V., el 25 de noviembre de 1993 y el 3 de junio de 1994; d) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radio Sistemas de Tamaulipas, S.A. de C.V., otorgada el 22 de diciembre de 2003; e) Prorrogar la concesión para construir, instalar, mantener, operar y explotar una red pública de radiocomunicación móvil para prestar servicio público de radiocomunicación móvil especializada con tecnología de frecuencias portadoras compartidas, otorgada a favor de Comunicaciones Radiotelefónicas*

Peninsulares, S.A. de C.V., el 15 de junio de 1992 y f) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radiocomunicaciones y Servicios, S.A. de C.V., otorgada el 3 de junio de 1994", mismo que consta de cinco fojas.

Sin otro particular, le envío un cordial saludo.

ATENTAMENTE
EL DIRECTOR GENERAL

RODRIGO GUZMÁN ARAUJO MÉRITO

C.c.p.- Mtro. Adolfo Cuevas Teja.- Comisionado en el Instituto Federal de Telecomunicaciones. Para su conocimiento.- Presente.

Oficina del Comisionado Adolfo Cuevas Teja

Voto particular que formula el Comisionado Adolfo Cuevas Teja, respecto de las Resoluciones mediante las cuales el Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones determinó: a) Prorrogar a Servicios Troncalizados, S.A. de C.V., la vigencia de la concesión para instalar, operar y explotar una red pública de telecomunicaciones, así como prorrogar la vigencia de la concesión para usar, aprovechar y explotar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico, ambas en el Estado de Oaxaca; b) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgado a favor de Troncatel, S.A. de C.V., el 24 de noviembre de 1994; c) Prorrogar las concesiones para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgadas a favor de Comunicaciones Digitales del Norte, S.A. de C.V., el 25 de noviembre de 1993 y el 3 de junio de 1994; d) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radio Sistemas de Tamaulipas, S.A. de C.V., otorgada el 22 de diciembre de 2003; e) Prorrogar la concesión para construir, instalar, mantener, operar y explotar una red pública de radiocomunicación móvil para prestar servicio público de radiocomunicación móvil especializada con tecnología de frecuencias portadoras compartidas, otorgada a favor de Comunicaciones Radiotelefónicas Peninsulares, S.A. de C.V., el 15 de junio de 1992 y f) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radiocomunicaciones y Servicios, S.A. de C.V., otorgada el 3 de junio de 1994; correspondientes a los numerales III.10, III.13, III.14, III.15, III.16 y III.17, respectivamente del Orden del Día, de la II Sesión Ordinaria del Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones, celebrada el 27 de enero de 2016.

Ciudad de México, a 27 de mayo de 2016

Tal como expresé durante la II Sesión Ordinaria del Pleno de este Instituto Federal de Telecomunicaciones (Instituto), mi voto particular en los asuntos indicados al rubro es producto de una diferencia de criterio jurídico en lo tocante a que, en mi opinión, la Unidad de Espectro Radioeléctrico (UER) a través de la Dirección General de Economía del Espectro y Recursos Orbitales, carecía de facultades para llevar a cabo la actualización del monto del aprovechamiento correspondiente al otorgamiento de concesiones producto de la prórroga de la Concesiones de Bandas al rubro indicadas, habida cuenta que el monto de los aprovechamientos había sido previamente autorizado por la Secretaría de Hacienda y Crédito Público (SHCP), por ser trámites de prórroga ingresados con anterioridad a la reforma constitucional en materia de telecomunicaciones, y cuya tramitación debía darse mediante la aplicación del marco jurídico de aquel momento, incluyendo desde luego la materia fiscal en cuanto a la fijación, modificación y autorización de aprovechamientos.

Oficina del Comisionado Adolfo Cuevas Teja

Voto particular que formula el Comisionado Adolfo Cuevas Teja, respecto de las Resoluciones mediante las cuales el Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones determinó: a) Prorrogar a Servicios Troncalizados, S.A. de C.V., la vigencia de la concesión para instalar, operar y explotar una red pública de telecomunicaciones, así como prorrogar la vigencia de la concesión para usar, aprovechar y explotar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico, ambas en el Estado de Oaxaca; b) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgado a favor de Troncatel, S.A. de C.V., el 24 de noviembre de 1994; c) Prorrogar las concesiones para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgadas a favor de Comunicaciones Digitales del Norte, S.A. de C.V., el 25 de noviembre de 1993 y el 3 de junio de 1994; d) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radio Sistemas de Tamaulipas, S.A. de C.V., otorgada el 22 de diciembre de 2003; e) Prorrogar la concesión para construir, instalar, mantener, operar y explotar una red pública de radiocomunicación móvil para prestar servicio público de radiocomunicación móvil especializada con tecnología de frecuencias portadoras compartidas, otorgada a favor de Comunicaciones Radiotelefónicas Peninsulares, S.A. de C.V., el 15 de junio de 1992, y f) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radiocomunicaciones y Servicios, S.A. de C.V., otorgada el 3 de junio de 1994; correspondientes a los numerales III.10, III.13, III.14, III.15, III.16 y III.17, respectivamente, del Orden del Día de la II Sesión Ordinaria del Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones, celebrada el 27 de enero de 2016.

En el caso que nos ocupa y atendiendo a la fecha de solicitud de cada prórroga, el trámite y procedimientos fueron sustanciados conforme a la Ley Federal de Telecomunicaciones (LFT) y demás marco jurídico aplicable, previo a la reforma constitucional en la materia, por lo que para el cobro de aprovechamientos no se estaba frente a un mecanismo de “opinión no vinculante” por parte de la SHCP, *-como quedó establecido a partir de la Reforma Constitucional en materia Telecomunicaciones-*, sino de una “autorización” por parte de esa autoridad en términos del artículo 10 de la Ley de Ingresos vigente al momento en que fueron presentadas las solicitudes de prórroga. De tal suerte que, en mi opinión, debió ser la propia SHCP la que llevara a cabo la actualización correspondiente de los aprovechamientos, pues los oficios de autorización datan de 2015 y estaban sujetos a lo dispuesto por el artículo 10 de la Ley de Ingresos de la Federación para el ejercicio fiscal 2015, cuyo quinto párrafo señalaba:

“Las autorizaciones para fijar o modificar las cuotas de los aprovechamientos que otorgue la Secretaría de Hacienda y Crédito Público durante el ejercicio fiscal de 2015, sólo surtirán sus efectos para ese año y, en su caso, dicha Secretaría autorizará el destino específico para los aprovechamientos que perciba la dependencia correspondiente”.

Oficina del Comisionado Adolfo Cuevas Teja

Voto particular que formula el Comisionado Adolfo Cuevas Teja, respecto de las Resoluciones mediante las cuales el Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones determinó: a) Prorrogar a Servicios Troncalizados, S.A. de C.V., la vigencia de la concesión para instalar, operar y explotar una red pública de telecomunicaciones, así como prorrogar la vigencia de la concesión para usar, aprovechar y explotar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico, ambas en el Estado de Oaxaca; b) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgado a favor de Troncatel, S.A. de C.V., el 24 de noviembre de 1994; c) Prorrogar las concesiones para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgadas a favor de Comunicaciones Digitales del Norte, S.A. de C.V., el 25 de noviembre de 1993 y el 3 de junio de 1994; d) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radio Sistemas de Tamaulipas, S.A. de C.V., otorgada el 22 de diciembre de 2003; e) Prorrogar la concesión para construir, instalar, mantener, operar y explotar una red pública de radiocomunicación móvil para prestar servicio público de radiocomunicación móvil especializada con tecnología de frecuencias portadoras compartidas, otorgada a favor de Comunicaciones Radiotelefónicas Peninsulares, S.A. de C.V., el 15 de junio de 1992, y f) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radiocomunicaciones y Servicios, S.A. de C.V., otorgada el 3 de junio de 1994; correspondientes a los numerales III.10, III.13, III.14, III.15, III.16 y III.17, respectivamente, del Orden del Día de la II Sesión Ordinaria del Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones, celebrada el 27 de enero de 2016.

Más aún, de la lectura al artículo 29, fracción VII, del Estatuto Orgánico del Instituto Federal de Telecomunicaciones, invocado en sendos oficios por la UER como fundamento para realizar por sí el cálculo y actualización de los aprovechamientos autorizados por la SHCP, en modo alguno se desprende facultad para llevar a cabo dichas actualizaciones, pues literalmente únicamente dispone que es competencia de la Dirección General de Economía del Espectro y Recursos Orbitales:

“Proponer al Pleno el monto de las contraprestaciones por el otorgamiento, prórroga o modificación de las concesiones para usar, aprovechar y explotar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico de uso determinado y para la ocupación y explotación de recursos orbitales, así como por la autorización de servicios adicionales, considerando los requerimientos regulatorios aplicables que para tal efecto haya definido la Unidad de Política Regulatoria y solicitando en los casos contemplados en la Ley de Telecomunicaciones, la opinión no vinculante de la Secretaría de Hacienda y Crédito Público”.

Oficina del Comisionado Adolfo Cuevas Teja

Voto particular que formula el Comisionado Adolfo Cuevas Teja, respecto de las Resoluciones mediante las cuales el Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones determinó: a) Prorrogar a Servicios Troncalizados, S.A. de C.V., la vigencia de la concesión para instalar, operar y explotar una red pública de telecomunicaciones, así como prorrogar la vigencia de la concesión para usar, aprovechar y explotar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico, ambas en el Estado de Oaxaca; b) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgado a favor de Troncatel, S.A. de C.V., el 24 de noviembre de 1994; c) Prorrogar las concesiones para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgadas a favor de Comunicaciones Digitales del Norte, S.A. de C.V., el 25 de noviembre de 1993 y el 3 de junio de 1994; d) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radio Sistemas de Tamaulipas, S.A. de C.V., otorgada el 22 de diciembre de 2003; e) Prorrogar la concesión para construir, instalar, mantener, operar y explotar una red pública de radiocomunicación móvil para prestar servicio público de radiocomunicación móvil especializada con tecnología de frecuencias portadoras compartidas, otorgada a favor de Comunicaciones Radiotelefónicas Peninsulares, S.A. de C.V., el 15 de junio de 1992, y f) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radiocomunicaciones y Servicios, S.A. de C.V., otorgada el 3 de junio de 1994; correspondientes a los numerales III.10, III.13, III.14, III.15, III.16 y III.17, respectivamente, del Orden del Día de la II Sesión Ordinaria del Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones, celebrada el 27 de enero de 2016.

Como se puede advertir, la facultad delegada estatutariamente a la Unidad, corresponde al ejercicio y desdoblamiento de facultades constitucional y legalmente encomendadas al Instituto a partir de la reforma constitucional en materia de telecomunicaciones, en tratándose de la fijación de contraprestaciones por el otorgamiento y prórroga de concesiones, de ahí la referencia a la previa opinión no vinculante de la SHCP.

En razón de lo anterior, estimo que la UER carece de facultades para llevar a cabo la actualización de aprovechamientos cuando estos son fijados mediante autorización de la SHCP conforme al régimen aplicable con antelación a la entrada en vigor de la Reforma Constitucional en materia de telecomunicaciones, pues la facultad de Instituto (y por vía de consecuencia la de la UER) para determinar y, en su caso, actualizar aprovechamientos por el otorgamiento de concesiones de espectro radioeléctrico, nació a partir de la entrada en vigor de la citada reforma, y no resulta aplicable para aquellos casos en donde por una razón de temporalidad aplique este marco jurídico anterior, de conformidad con los artículos Séptimo y Sexto Transitorios del Decreto de Reforma Constitucional y del Decreto de la LFTyR, tal y como sucedió en las multicitadas prórrogas.

Oficina del Comisionado Adolfo Cuevas Teja

Voto particular que formula el Comisionado Adolfo Cuevas Teja, respecto de las Resoluciones mediante las cuales el Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones determinó: a) Prorrogar a Servicios Troncalizados, S.A. de C.V., la vigencia de la concesión para instalar, operar y explotar una red pública de telecomunicaciones, así como prorrogar la vigencia de la concesión para usar, aprovechar y explotar bandas de frecuencias del espectro radioeléctrico, ambas en el Estado de Oaxaca; b) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgado a favor de Troncatel, S.A. de C.V., el 24 de noviembre de 1994; c) Prorrogar las concesiones para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgadas a favor de Comunicaciones Digitales del Norte, S.A. de C.V., el 25 de noviembre de 1993 y el 3 de junio de 1994; d) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radio Sistemas de Tamaulipas, S.A. de C.V., otorgada el 22 de diciembre de 2003; e) Prorrogar la concesión para construir, instalar, mantener, operar y explotar una red pública de radiocomunicación móvil para prestar servicio público de radiocomunicación móvil especializada con tecnología de frecuencias portadoras compartidas, otorgada a favor de Comunicaciones Radiotelefónicas Peninsulares, S.A. de C.V., el 15 de junio de 1992, y f) Prorrogar la concesión para instalar, operar y explotar una red pública del servicio móvil de radiocomunicación especializada de flotillas, otorgada a favor de Radiocomunicaciones y Servicios, S.A. de C.V., otorgada el 3 de junio de 1994; correspondientes a los numerales III.10, III.13, III.14, III.15, III.16 y III.17, respectivamente, del Orden del Día de la II Sesión Ordinaria del Pleno del Instituto Federal de Telecomunicaciones, celebrada el 27 de enero de 2016.

Por lo tanto, en mi opinión se advierte que en estos casos era la autoridad fiscal y no la UER, la autoridad legalmente facultada para realizar los cálculos de actualización de los aprovechamientos autorizados, y autorizar al Instituto un nuevo monto de contraprestación, por el otorgamiento de las concesiones de espectro radioeléctrico derivadas de la resolución de las citadas prórrogas.

ATENTAMENTE**ADOLFO CUEVAS TEJA
COMISIONADO**