

Bogotá, D.C., 28 de agosto de 2012

Señor Ministro

**DIEGO MOLANO VEGA**

Ministro de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones

**MINISTERIO DE TECNOLOGÍAS DE LA INFORMACIÓN Y LAS COMUNICACIONES**

Edificio Murillo Toro

Ciudad

Ingeniero

**OSCAR LEÓN SUÁREZ**

Director

**AGENCIA NACIONAL DEL ESPECTRO – ANE**

Calle 93B No. 16 – 47 Piso 6

Ciudad

**Ref.: Comentarios al Documento Técnico de “Análisis de alternativas de diseño para la subasta de espectro radioeléctrico para servicios 4G y posibles escenarios competitivos”.**

Respetados señores:

En atención al proyecto publicado, cordialmente remitimos comentarios particulares al documento y sus anexos, destacando de igual manera que el proyecto es de fundamental importancia para el sector de las Telecomunicaciones, así como por el impacto y beneficios transversales a todos los sectores económicos y a todas las áreas geográficas del país.

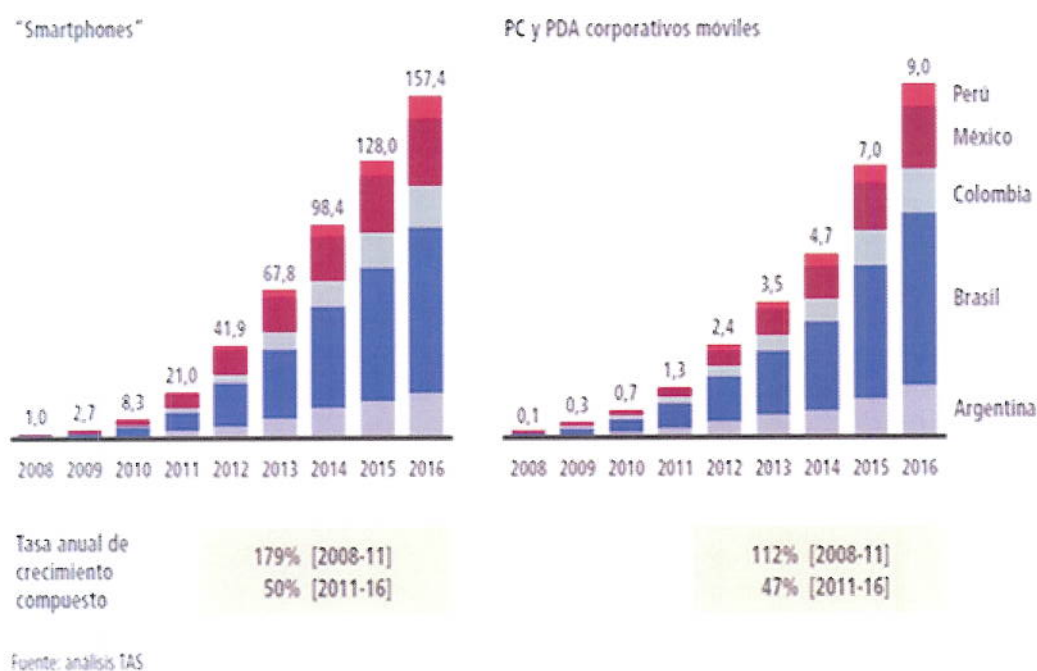
### **Espectro Radioeléctrico**

Uno de los más importantes activos requeridos por los operadores para poder alcanzar los objetivos de bienestar social y masificación de los servicios TIC, es el espectro radioeléctrico. El espectro radioeléctrico es uno de los insumos más importantes y esenciales para la provisión de servicios en el mercado de las telecomunicaciones móviles. La disponibilidad del mismo se incrementa conforme las redes se modernizan y la tecnología permite la utilización de nuevas bandas de frecuencia. Sin embargo, su demanda también se incrementa conforme dicha modernización tecnológica amplía el

abanico de servicios en el mercado. Especialmente en la actualidad y hacia el futuro donde el tráfico de datos crece a velocidades mayores que el tráfico de voz.

De la disponibilidad de éste a través del otorgamiento de nuevas concesiones por parte del gobierno, depende no sólo la entrada de nuevos competidores en el mercado; sino también buena parte de la capacidad del desarrollo tecnológico de los operadores actuales para satisfacer con mayor eficiencia y oportunidad las crecientes necesidades de la población en materia de telecomunicación, al ser el espectro un insumo indispensable para la posibilidad de ofrecer en el mercado más y mejores servicios de nueva tecnología como lo es el acceso a Internet y los servicios que mediante éste se han venido generando, a través de las terminales móviles.

**FIGURA A. Crecimiento de base instalada de terminales generadoras de tráfico intensivo de datos (en millones de unidades)**



Hacia el futuro se espera que las necesidades de espectro por parte de los operadores existentes sean mayores, resultado de la integración y convergencia de las tecnologías de información. La escasez o saturación de dicho espectro puede en algunos casos convertirse en una barrera al desarrollo de la industria, por ello una política restrictiva respecto a la asignación de espectro, como lo podría ser la aplicación de límites en la asignación o acumulación de éste, las reservas o exclusiones, podrían ocasionar saturación en los operadores actuales, degradando la calidad y continuidad de los



servicios que actualmente se prestan, así como limitando la capacidad de desarrollo. Todo en perjuicio del mercado y el usuario final. Así lo señala la organización 4G Américas la cual propone que los gobiernos y autoridades alrededor del mundo utilicen políticas flexibles en la asignación de espectro, las cuales deberán considerar no sólo las necesidades actuales de los operadores y tecnologías existentes sino las crecientes necesidades por mayor espectro que surgirán del desarrollo de nuevas tecnologías en el mercado.

Es por esto, que antes de que las autoridades consideren la posibilidad de establecer límites, reservas o exclusiones en la asignación de este insumo esencial; es necesario que evalúen la estructura del mercado, el nivel de competencia existente en éste, y –más importante aún- las necesidades de espectro existentes y futuras de los operadores que han invertido en el país y la población, así como el espectro disponible para poder satisfacer las exigencias de la innovación tecnológica, caracterizada por la ampliación en la cobertura de servicios y en la capacidad de las redes para prestar servicios de Banda Ancha.

### **Escasez Relativa**

Pese a que hubiera espectro reservado para la entrada de uno o más operadores nuevos al mercado de las telecomunicaciones móviles, no han existido en los últimos años interesados en ser partícipes del mismo. Más aún no han existido en los últimos años ni siquiera operadores nuevos interesados en ingresar a este tipo de mercados en la región.

La principal razón de lo anterior es que la operación en países como Colombia implica retos distintos a los observados en otras regiones; retos que podrían implicar costos elevados para operadores internacionales que desconocen las particularidades de los mercados de la región. Particularidades propias de América Latina tales como una población dispersa y en ocasiones marginada, dificultades topográficas, usuarios de menores ingresos que son principalmente receptores y no originadores de tráfico, una mayor base de usuarios de prepago, la necesidad de incurrir en mayores subsidios a las terminales y otros costos de captación al usuario, entre otros.

Adicionalmente, con una penetración mayor al 100 por ciento y una industria intensiva en capital, alcanzar las economías de escala necesarias para el desarrollo de nuevas tecnologías y la modernización de redes y servicios requiere un compromiso real por el desarrollo de la infraestructura y la prestación de servicios que mejoren la calidad de vida de la población.

La experiencia reciente de licitaciones en la región muestra que por estas razones nuevos operadores no han estado interesados en participar en los distintos mercados de telecomunicaciones móviles, a pesar de múltiples diferencias en las estructuras de mercado de cada uno de ellos. Lo anterior se observa en el siguiente cuadro.

### Resultados de las Recientes Subastas en la Región

País	Fecha de Subasta	Cantidad de Espectro	Banda Subastada	Operadores Ganadores
Brasil	Diciembre 2007	30 MHz	F:1920-1935; 2110-2125	Claro, Oi, TIM, VIVO
		20 MHz	G:1935-1945;2125-2135	
	Diciembre 2010	20 MHz	H:1945-1955;2135-2145	Claro, Oi, TIM, VIVO
		20 MHz	I:1955-1965;2145-2155	Nextel, CTBC, TIM
		20 MHz	J:1965-1975;2155-2165	
		40 MHz	2.5	Claro, Oi, TIM, VIVO
	Junio 2012	40 MHz	2.5	Claro, Oi, TIM, VIVO
		20 MHz	2.5	
		20 MHz	2.5	Claro
		20 MHz	2.5	Vivo Tim Oi
Chile	Septiembre 2009	90 MHz	1710-1755; 2110-2155	Nextel y VTR
	Julio 2012	20 MHz	2.505 - 2.525 MHz / 2.625 - 2.645 MHz	Claro
		20 MHz	2.525 - 2.545 MHz / 2.645 - 2.665 MHz	Entel
		20 MHz	2.545 - 2.565 MHz / 2.665 - 2.685 MHz	Telefónica
		20 MHz		
Colombia	Junio 2010	50 MHz	2500-2690 MHz	UNE EPM
	Abril 2011	25 MHz	1900 MHz	Movistar, Comcel, Tigo
Costa Rica	Diciembre 2010	35 MHz y 30 MHz	850, 1800, 1900/2100	Claro y Movistar
México	Julio 2010	30 MHz	1850-1910/1930-1990	Iusacell, Nextel-Televisa, Telefónica
		60 MHz	1710-1770/2110-2170	Telcel, Telefónica, Nextel-Televisa



País	Fecha de Subasta	Cantidad de Espectro	Banda Subastada	Operadores Ganadores
Perú	Enero 2011	25 MHz	1900 MHz 2500-2690 MHz	Viettel Yota

Entre algunas de las anotaciones relevantes al cuadro anterior están las siguientes:

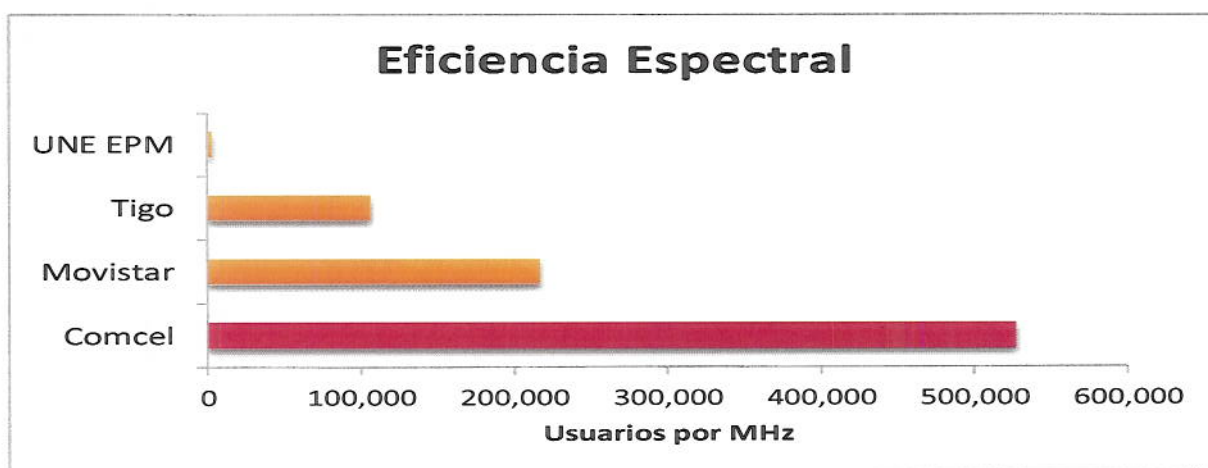
- En el caso de las licitaciones de 2007 y 2012 en Brasil no hubo reserva de espectro para nuevos entrantes y la licitación fue abierta a todos los operadores. En ésta no hubo ningún entrante nuevo.
- En la licitación de septiembre de 2009 en Chile, un tope de espectro establecido por la autoridad impidió la participación de operadores existentes como Movistar, Entel, y Claro. Los operadores que ganaron la licitación, Nextel y VTR, al día de hoy –más de tres años después de haber obtenido su licencia- no han hecho uso del espectro obtenido. De donde, las limitaciones regulatorias del gobierno impidieron que operadores existentes realizaran inversiones para crecer y modernizar sus redes con el espectro disponible a cambio de que otros operadores, algunos de ellos como VTR que ya participaban en el país en otros mercados de telecomunicaciones, adquirieran el espectro sin darle un uso productivo.
- El operador que ganó la licitación en Colombia en junio de 2010, es un operador ya existente en el país en otros mercados de telecomunicaciones. Y con participación accionaria en un operador móvil.
- En Costa Rica uno de los bloques licitados quedó desierto y en el resto sólo participaron operadores ya existentes en la región: Claro y Movistar.
- En México únicamente participaron operadores ya existentes en el mercado.
- En Perú fue el único país de la región donde participó un nuevo entrante al mercado: Viettel. No obstante a la fecha, a más de dos años de obtenido el espectro, este operador no ha iniciado operaciones y/o lanzado su red.

Por esta razón, no existe justificación para que las autoridades locales reserven espectro para dichos participantes inexistentes. Por el contrario, tendrían que hacer disponible el espectro a los operadores actuales que de facto tienen interés en invertir en el mercado local para modernizarlo y hacerlo crecer. Ante la falta de demanda de espectro radioeléctrico por parte de operadores realmente nuevos, es posible concluir que la escasez relativa de espectro radioeléctrico es también inexistente.

La disponibilidad de espectro no es un factor restrictivo para la entrada de nuevos competidores al mercado, sino las economías a escala necesarias para la operación, las cuales se encuentran, según el caso, limitadas por el tamaño de la población de cada país y su nivel de penetración actual.

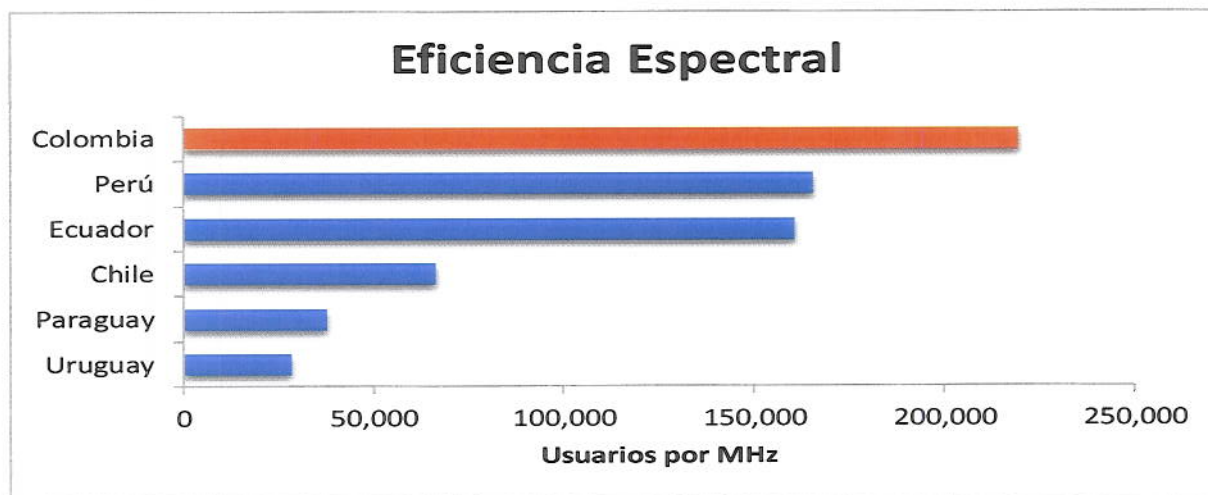
### Utilización Eficiente

La asimetría en eficiencia espectral entre operadores existe en el mercado. Más aún, de la cobertura de la red de Claro y el número de usuarios a los que presta servicios, se desprende la altísima eficiencia espectral bajo la cual opera, y se muestra así la necesidad que tiene de requerir más espectro, fundamentalmente para la continuidad del servicio a los usuarios actuales y la evolución tecnológica.



Fuente: América Móvil. Reportes de los operadores. Con datos al 1er trimestre de 2012.

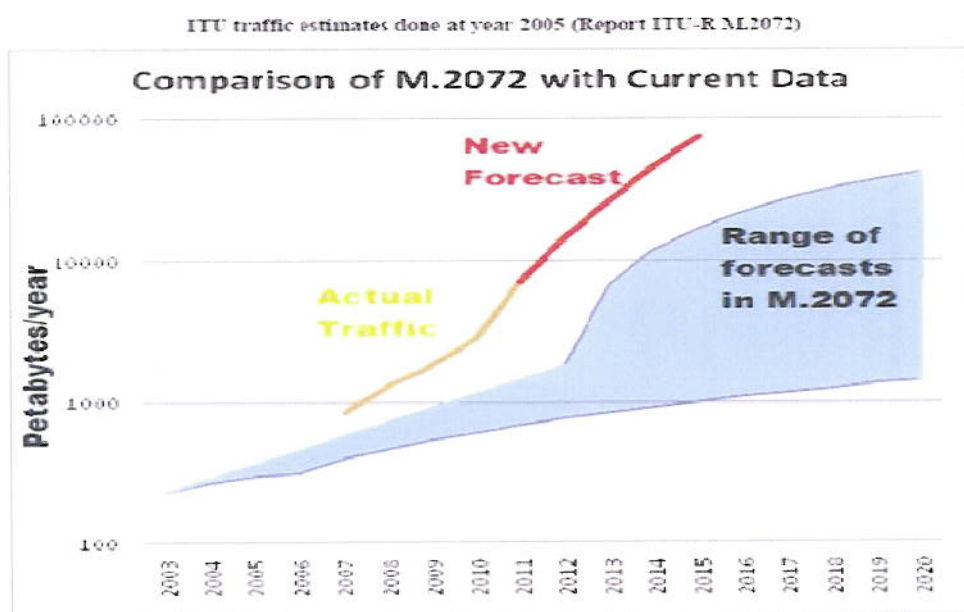
Más aún, la eficiencia espectral de Colombia sigue siendo mucho mayor si es comparada con algunos de los países de la región y con un uso más intensivo del espectro, tal y como se puede apreciar en la siguiente tabla:



Fuente: América Móvil. Reportes de los operadores. Con datos al 1er trimestre de 2012.

### **Espectro: Cantidad y Calidad del Servicio de Telecomunicaciones Móviles**

El espectro radioeléctrico es el insumo indispensable para la buena calidad en la prestación de los servicios de telecomunicaciones móviles. Es por esto que la evolución de la capacidad (más tráfico y nuevas aplicaciones) y la calidad del servicio, guardan relación directa con la disponibilidad de este insumo. Así pues, a mayor cantidad de espectro, mejor calidad de los servicios de telecomunicaciones móviles. En razón de lo anterior es que adquiere gran importancia que los operadores existentes cuenten con una capacidad adecuada de espectro radioeléctrico, que les permita el crecimiento, desarrollo y modernización de su red, para la oferta de más y mejores servicios al usuario final.



En este sentido una tenencia de espectro radioeléctrico menor, implicaría una posible saturación del mismo, ya que se obligaría los operadores actuales a atender a una cantidad de usuarios igual o mayor a la atendida hoy en día, con un tráfico incremental pero con una cantidad insuficiente del insumo esencial. Esto es equivalente a “retirar carriles de la carretera de la información” dejando mayor tráfico, lo cual generaría saturación y congestión en la misma. Dicha saturación del espectro radioeléctrico con el incremento constante de tráfico, tendría como consecuencia incrementos en los costos cada vez mayores debido a la necesidad de compresión de tráfico dentro de un insumo fijo. Adicionalmente, también implicaría un fuerte impacto negativo en los niveles de calidad del servicio, disminuyendo la velocidad, limitando la modernización y conteniendo el abanico de servicios disponible al usuario final.



La consecuencia inmediata de lo anterior es que cualquier limitante en la tenencia de espectro radioeléctrico evitaría que se alcancen importantes eficiencias económicas y beneficios al usuario final.

La compresión de tráfico a la que se obligaría los operadores actuales en caso de limitar su tenencia de espectro radioeléctrico, independientemente de los mayores costos que implica, está limitada por la modernización tecnológica y el crecimiento del tráfico de datos. El re-uso de canales que permite a un operador aumentar su capacidad con un mismo insumo fijo de espectro, además de la saturación que genera, sólo es aplicable en tecnologías como GSM de Segunda Generación (2G). Sin embargo, las tecnologías más modernas y eficientes UMTS de Tercera Generación (3G) y LTE de Cuarta Generación (4G) respectivamente utilizan los mismos canales en todas las antenas de la red. Es por esto que estudios de organizaciones internacionales en el tema, requieren de una mayor posesión de espectro integrado para los operadores existentes en los mercados. Dichos estudios (informe del Agente de Espectro Independiente (ISB)) señalan que: *“La justificación de la adopción de un enfoque integrado surge en gran medida del hecho de que las tecnologías NGM (móviles de próxima generación) requieren grandes bloques de espectro (...) para alcanzar su máximo potencial y permitir que los operadores actuales y nuevos sumen tenencias de espectro de manera integrada y estratégica”.*

Adicionalmente a los requerimientos de espectro radioeléctrico de las nuevas tecnologías, los requerimientos de espectro radioeléctrico para la oferta de nuevos servicios de datos y aplicaciones en Ancho de Banda también son mucho mayores que para servicios de voz, independientemente de la tecnología utilizada. Según informes de la UIT, los usuarios de teléfonos inteligentes consumen en promedio un volumen de datos cinco veces mayor que los usuarios de teléfonos móviles comunes. Al respecto, la organización 4G Américas ha señalado que *“(…), en el futuro no muy lejano, los datos pasarán a ser la forma de tráfico dominante. Por ello, la planificación y el uso de espectro deben justificar el hecho de que los servicios de banda ancha móvil atractivos para los clientes requerirán un espectro atribuido de manera apropiada y en cantidades suficientes”* (énfasis añadido).

FIGURA 5-32. América Latina: Tráfico promedio generado por terminal (en MB/mes)

	2008	2009	2010	2011	2012	2013	2014	2015	2016	2017	2018	2019	2020
Terminales no 3G	0,4	0,8	2,0	4,7	9,5	18,2	31,9	53,2	89	148	247	412	636
Teléfonos 3G y 4G	0,4	0,8	2,0	4,7	9,5	18,2	31,9	53,2	89	148	247	412	636
Smartphones 3G y 4G	30	97	146	194	242	290	338	392	451	514	581	651	722
PC portátiles	617	1.234	2.500	3.324	4.148	4.972	5.796	6.723	7.731	8.814	9.959	11.154	12.362
Instalaciones M2M	1	1	1	1	1	1	1	1	1	1	1	1	1

Fuente: análisis TAS



Al respecto el más reciente informe sobre el Tráfico Global por Banda Ancha Móvil (febrero 2011) de Allot Communications calcula que el uso del ancho de banda para datos móviles aumentó 190% en el 2010. Asimismo, determina que para los próximos cinco (5) años se espera un crecimiento sin precedentes en los datos móviles a escala global, alcanzando niveles superiores a los 40 exabytes (EB) por año para el 2015.

Región	2010	2015	2020
Europa	1.03 EB	10.88 EB	28.15 EB
América	0.78 EB	9.84 EB	27.33 EB
Asia	1.65 EB	16.31 EB	43.85 EB
Resto del Mundo	0.41 EB	8.22 EB	28.48 EB
Mundo	3.86 EB	45.25 EB	127.82 EB

Es por este motivo -el crecimiento exponencial del tráfico de datos- que hoy más que nunca los operadores móviles requieren de la mayor cantidad de espectro posible, por lo que se torna de suma importancia que los gobiernos tomen las medidas necesarias para liberar el espectro radioeléctrico de conformidad con la recomendación 2078 emitida por la UIT.

Así, las nuevas tecnologías disponibles hoy en día y las que se espera se desarrollen en el futuro, requieren de la existencia de un marco espectral apropiado, principalmente para que la Banda Ancha móvil prospere. Lo anterior no sólo traerá beneficios al mercado y la industria, sino a la sociedad en general. Un estudio reciente de McKinsey & Company demuestra lo anterior al concluir que *“la banda ancha móvil está posicionada de manera singular para estimular el crecimiento y el bienestar económico en áreas que carecen de infraestructura adecuada para banda ancha por líneas fijas”* (Negrilla fuera de texto) Es por esto que es necesario se establezcan políticas de asignación de espectro flexibles que permitan a los operadores móviles hacer uso de diferentes modelos de negocios y tecnologías para encontrar innovaciones funcionales en el mercado, así como modificar conforme a éstas sus estrategias comerciales. Por lo tanto, las autoridades requerirán *“enfoques espectrales cada vez más inteligentes para que los servicios de banda ancha móvil prosperen y que abunde la creatividad en el sector”*.

Finalmente habrá que recordar que el espectro radioeléctrico es un presupuesto indispensable para el despliegue de la banda ancha móvil, y que diversos estudios demuestran que el incremento en la penetración de los servicios de banda ancha están

asociados a incrementos en el ingreso de los países. A mayor espectro radioeléctrico disponible para los operadores existentes, mayor penetración de los servicios de banda ancha móvil; y a mayor penetración de los servicios de banda ancha móvil, mayor crecimiento económico.

### **Recomendaciones Internacionales**

Dada la relación entre la tenencia de espectro radioeléctrico y la calidad de los servicios ofrecidos así como la capacidad de la oferta de nuevos servicios, la posibilidad de implementar modernización tecnológica y las mayores necesidades por el incremento significativo en el consumo de servicios de datos (tráfico de datos) y aplicaciones; la UIT y otras autoridades de telecomunicaciones alrededor del mundo han manifestado la necesidad de que los gobiernos pongan a disposición de los operadores móviles mayores cantidades de espectro radioeléctrico que les permitan hacer frente al desarrollo actual y futuro y lograr una disminución en la brecha digital. Específicamente recientes recomendaciones internacionales emitidas por la UIT (recomendación UIT-R M.2078, publicada en el 2006) señalan que los países en desarrollo deberán tener disponibles un mínimo espectro necesario de 1,300MHz para el año 2015, asignados a servicios móviles (800 MHz para redes 2G y 500 MHz para redes 3G y 4G). No obstante lo anterior, al 2012 Colombia únicamente cuenta con 215 MHz asignados.

### **UIT-R M. 2078 (2006)**

Definición del mercado	Requisito de espectro para el RATG 1 (MHz)			Requisito de espectro para el RATG 2 (MHz)			Total de espectro requerido (MHz)		
Año	2010	2015	2020	2010	2015	2020	2010	2015	2020
Mercado mayor	840	880	880	0	420	840	840	1 300	1 720
Mercado menor	760	800	800	0	500	480	760	1 300	1 280
Colombia							215		

Adicionalmente, en febrero de 2011 el Secretario General de la UIT señaló que dado el crecimiento esperado en el tráfico de datos y la importancia de la Banda Ancha para el desarrollo de los países y la disminución de la brecha digital, ***“Es necesario que los gobiernos adopten medidas urgentes en apoyo del crecimiento de la banda ancha***



*móvil” y que “para evitar los atascos en la red es imprescindible acelerar el despliegue de la fibra y **aumentar la disponibilidad de espectro.**” (Negrilla fuera de texto). Así mismo señala que “Para soportar el creciente número de aplicaciones que manejan un gran volumen de datos, es indispensable contar con Planes Nacionales de Banda Ancha robustos, que fomenten la disponibilidad de espectro adicional y aceleren el despliegue de las redes de fibra, imprescindibles para el transporte troncal de la telefonía móvil.” En este sentido, insta a los gobiernos a garantizar una amplia disponibilidad de espectro para respaldar el crecimiento de la banda ancha móvil.*

### **Bandas de frecuencias reservadas para entrantes.**

En el apartado 4.3.1.2., ANE intenta distinguir la crítica de Cave (2010) con el caso de Colombia diciendo *“Estas conclusiones deben tomarse con prudencia para el caso Colombiano, por cuando a diferencia del supuesto del autor, el mercado nacional de asignación de **ERE no se encuentra completamente maduro.**”* (Negrilla fuera de texto). Cabe mencionar que el mercado Colombiano tiene penetración móvil de 100% de habitantes, por lo que se puede concluir que es un mercado maduro.

Los costos de la política de *spectrum caps* incluyen mucho más que la pérdida de *“los ingresos derivados de la subasta.”* La ANE no menciona que la política de *spectrum caps* llevara en una pérdida significativa en la **eficiencia económica** por varias razones:

1-) la limitación del espectro a los operadores establecidos implica que la red de esos operadores no será utilizada eficientemente y/o implica que se usara tecnología no ideal y/o se necesitan más elementos de red e inversiones para proporcionar servicios de 4G y banda ancha móvil. Todo esto implica que los costos unitarios de ofrecer banda ancha móvil y servicios 4G será más alto—lo que implica un mayor precio a los consumidores y reducciones en la demanda. Esto limitara el desarrollo de los servicios 4G a costo no solo de los consumidores de 4G sino también a consumidores de otros servicios donde los servicios móviles de banda ancha y 4G se usan como insumo importante.

2- ) las inversiones adicionales para proporcionar servicio 4G debido a limitaciones del espectro (y el uso ineficiente de espectro) implica que habrá menos inversión en nueva tecnología, desarrollo de nuevo servicios y atención al cliente. Esto es una reducción en la eficiencia dinámica en un mercado, lo que implica reducciones en innovaciones, productividad y cambio tecnológico. Las reducciones en el bienestar a los consumidores debido a retrasos en innovación y servicios nuevos son enormes.

3-) la política de *spectrum cap* resulta en la posibilidad real que competidores de alto costo entren en el mercado. Esto es un problema por dos razones. El primero es que los recursos escasos para proveer servicios móviles no son usados de la manera más eficiente, hay una pérdida en la eficiencia técnica. El segundo es que la entrada de un operador con costos más elevado resulta en menos economías de escala para los demás

operadores, lo que implica precios más elevados a todos los consumidores, no solo a los que compran del nuevo entrante con costos más altos.

La ANE no menciona el ejemplo de los Estados Unidos donde no existen *spectrum cap's* y donde se usan otras herramientas para tratar el tema de competencia en los mercados móviles. Estados Unidos eliminó la política de *spectrum cap* hace más de diez (10) años, cuando la penetración era mucho más baja de lo que existe hoy día en Colombia; tampoco ha utilizado la reserva de espectro para nuevos entrantes, ni mucho menos la exclusión de ningún operador. Parte de la razón de quitar el *spectrum cap* en los Estados Unidos era el reconocimiento que dicha política era inconsistente con el desarrollo eficiente del sector móvil y el desarrollo de nuevas tecnologías y productos.

El desarrollo eficiente de 2G-3G-4G en Estados Unidos se debe en parte a un ámbito regulatorio minimalista, incluyendo la eliminación de *spectrum caps*. En vez de *spectrum cap*, la comisión de competencia en Estados Unidos (DOJ) y la FCC usan otras herramientas para proteger y promover la competencia en mercados móviles, como desarrollo de mercados secundarios, evaluación de espectro en adquisiciones de empresas, aumentar la disponibilidad de espectro para todos los operadores y reducción de barreras de entrada.

En relación con el caso Canadiense, la empresa NERA ha hecho un análisis detallado del proceso de subasta canadiense en el cual se realizaron reservas de espectro. El estudio económico de NERA recomendó que el diseño de subastas utilizado en un futuro sea modificado. En particular, se recomendaron las siguientes modificaciones: 1) balancear cuidadosamente los costos y beneficios de las intervenciones regulatorias. 2) Si se estima que una intervención regulatoria a través de tratamiento preferencial es necesaria, entonces ésta debe asegurar que se limite a entrantes reales y que se concentre en beneficios ex-post, tales como incentivos fiscales, en lugar de beneficios ex-ante, tales como límites de espectro y provisiones reservadas. 3) Cualquier beneficio concedido a entrantes no debería venir a expensas de los operadores actuales, al restringir a los últimos en ofertar en espectro reservado. 4) Abstenerse de usar provisiones de reserva en subastas futuras". (Negrillas y subrayas fuera del texto).

En el último párrafo de la sección en comentario se afirma que *"tanto la teoría económica como la práctica internacional evidencian la razonabilidad y conveniencia de reservar porciones de ERE exclusivas para entrantes"* Nuevamente hacemos el señalamiento de que lo antes transcrito, consiste en una afirmación genérica. Por ejemplo, y para mostrar lo contrario, en la práctica se demostró que en licitación de la banda AWS en México (2010) en la cual se dispuso hacer una reserva para nuevos entrantes, quedaron desiertos 30 MHz por falta de oferentes. Han pasado dos años de aquella licitación y aún esos MHz siguen sin ser usados, sigue sin desplegarse infraestructura y el Estado sigue sin recaudar los recursos que pudo haber obtenido de los derechos de la concesión así como de los impuestos que hubiesen generado la comercialización de servicios, entre otros.



### **Flexibilización en requerimientos de cobertura para entrantes y énfasis en segmentos prioritarios.**

En este apartado se sugiere que *“(...) puede ser adecuado relajar los requisitos mínimos de cobertura para los nuevos actores que entren al mercado puesto que en las primeras fases de su desarrollo tienen poca capacidad de proveer servicios móviles de telecomunicaciones a lo largo de todo el territorio nacional (...)”*. Si bien ha quedado establecido por el Estado, entre los objetivos del Plan Vive Digital se encuentra el de ampliar infraestructura y masificar el servicio de Banda Ancha Móvil, la relajación de los requisitos de despliegue de infraestructura iría en total contradicción con dichos objetivos y, peor aún, sólo se atraerá la entrada de jugadores que no están dispuestos a invertir en el país, y utilicen el acceso al espectro radioeléctrico con fines especulativos. Con medidas como la que se sugiere, se estaría pues postergando la adopción masificada de la Banda Ancha Móvil y por consecuencia, la disminución de la Brecha Digital. En el documento de referencia, la autoridad expone como caso de análisis la reciente subasta de espectro en Brasil. Si bien es de hacer notar, y ante las inminentes necesidades de aumento de capacidad y despliegue de red que enfrentará Brasil entre otras por la Copa del Mundo y los Juegos Olímpicos, el gobierno brasileño tomó la decisión de NO hacer reservas ni exclusiones en dichos procesos de asignación de espectro. Con la fijación de iguales derechos y obligaciones para todos los participantes, se aseguró que realmente quienes participen, sean aquellos operadores que quieren y tienen la capacidad técnica y económica para seguir desarrollando el mercado de las telecomunicaciones en beneficio de los usuarios.

La subasta de 4G LTE, es una subasta para atender un mercado móvil diferente a los mercados establecidos, ya que este nuevo mercado que se abre con esta nueva tecnología permitiría a los usuarios obtener mayores velocidades de transmisión de datos, eficientes para descargar y cargar archivos con mayor rapidez, navegación de Internet, con una muy baja latencia, con un mejor aprovechamiento del espectro. Se pueden prestar servicios y aplicaciones como Televisión Móvil, Juegos Masivos de Multijugadores Online, mejor integración de servicios multimedia, video streaming, que generarán mejores experiencias para los usuarios y por tanto generará la evolución de nuevas aplicaciones.

En este orden de ideas, los servicios de 4G – LTE solamente podrán ser prestados por los operadores que se les asigne este espectro, y por tanto generará una opción competitiva más alta, si se les permite su participación a todos los interesados.

La participación de todos los interesados en la subasta apoya definitivamente la evolución rápida de estos servicios y velocidades, aportando al desarrollo socioeconómico del país.

### **Roaming nacional temporal.**

En la propuesta se hace referencia al reciente proyecto de Resolución publicado por la CRC el cual se encuentra en etapa de discusión, razón por la cual, es pertinente que este proceso se encuentre aclarado en el presente proyecto y sus condiciones.

Sin perjuicio de lo anterior, en el apartado 4.3.3., se mencionan las “bondades” de este tipo de mecanismos, sin que haya un sustento real de lo señalado. Más aun, refieren que dicha medida complementaria “(...) se encuentra al revisar la experiencia de países con gran extensión geográfica como es el caso de China, Rusia, Suecia y Estados Unidos (...)”; los cuales ciertamente no son comparables con la realidad colombiana, en términos del tamaño del mercado, los ingresos por usuario, la alta composición de usuarios de pospago, la altísima disponibilidad de espectro radioeléctrico, etc.

Por lo anterior consideramos, que cualquier mención relacionada al Roaming Nacional temporal, debe estar basada en la libre negociación de acuerdos comerciales entre las partes, pues cualquier obligatoriedad relacionada con este tipo de servicio, puede afectar la libertad de proyección, dimensionamiento, inversión y gestión de la red de cada uno de los operadores, en detrimento de los propios niveles de disponibilidad y calidad a sus propios usuarios.

De otra parte, respecto del estudio de Cullen con base en el cual se sustentan algunas conclusiones, consideramos relevante realizar algunos comentarios que contextualicen mejor su análisis. La ANE afirma en su documento (pág. 33) que acuerdos de este tipo (de roaming nacional) para la provisión de servicios 3G con soporte de roaming nacional en 2G han tenido lugar en 17 países de Europa.

Aquí resulta conveniente aclarar que el estudio de Cullen al que se hace referencia, sólo abarca a la región de Europa Occidental, compuesta por 17 países, de los cuales sólo 8 de ellos han impuesto alguna modalidad de roaming nacional obligatorio, y de esos 8 países, 7 tienen libertad para pactar los precios sobre los cuales el operador obligado prestará el servicio; es decir, se hace bajo la libre determinación de valores comerciales entre las partes.

Por lo antes expuesto, sugerimos la eliminación de una obligación de Roaming Nacional temporal, refiriéndolo exclusivamente a la libertad contractual para acordar los términos de tales servicios, en condiciones no discriminatorias.

Así mismo, para modelar el proyecto y obligaciones que regirán la subasta de espectro para 4G, la autoridad deberá tener en cuenta las disposiciones de la Ley 1341 de 2009 sobre compartición de infraestructura y lo señalado por la Comisión de Regulación de Comunicaciones sobre la materia. La Ley 1341 de 2009 establece en su artículo 2 que



técnicamente factible y que no degrade la calidad del servicio que el propietario de la red presta a sus usuarios y a terceros y se cuente con suficiente infraestructura.

En el último párrafo de la página 34, concluyen que de la comparación de las subastas de Chile, Brasil y Colombia, “el esquema propuesto en Colombia es el más pro competitivo (respecto al chileno y brasileño) en la medida en que propende por incrementar la probabilidad de entrada de nuevos jugadores a los mercados móviles nacionales, dada la consideración de reserva de espectro”. Más limitaciones a los operadores establecidos no implicará la generación de más competencia (en un mercado ya de por sí competido). Más regulación, no implica más competencia. Incluso, medidas no tan agresivas (como por ejemplo el establecimiento de CAPS) como las que se proponen en esta subasta – exclusiones y/o reservas- han sido duramente criticadas por analistas y académicos en otras regiones del mundo.

### **Participación cruzada de operadores.**

Actualmente existe una asignación de espectro de TIGO, COMCEL y TELEFONICA discriminada de la siguiente manera:

ENTIDAD	ESPECTRO ASIGNADO			TOPES FIJADOS A LOS OPERADORES SERVICIO MÓVIL TERRESTRE
	Banda 850	Banda 1900	TOTAL MHz	
COMCEL	25 MHz	30 MHz (incluidos 5 MHz temporales)	55	85 MHz
TELEFONICA	25 MHz	30 MHz	55	
TIGO	0	55 MHz	55	
UNE			50	

### **Respecto de los Vínculos Decisorios Comunes**

A fin de determinar la calidad de “nuevo entrante” o de “operador establecido” es necesario clarificar los vínculos decisorios comunes, participaciones accionarias, relaciones comerciales y/o empresariales entre operadores que generan un interés común. En el año 1994 se llevó a cabo el proceso de licitación para la prestación del servicio de Telefonía Móvil Celular en la Red Mixta. Comcel (hoy Claro) participó de dicha licitación. Los socios operadores fueron la Empresa de Teléfonos de Bogotá - ETB - y la Empresa Nacional de Telecomunicaciones – TELECOM-. El socio extranjero fue la compañía Bell Canada”. (énfasis añadido). En el caso de Ocel S.A., los socios

operadores fueron Cable & Wireless y Empresas Públicas de Medellín – EEPPM (hoy UNE).

Así pues, es claro que tanto UNE como la ETB, han sido operadores en el mercado móvil desde su inicio.

Por otro lado, luego de su decisión de vender su participación en Comcel y Ocel, tanto UNE como ETB participan en conjunto desde 2003 en el mercado de telefonía móvil en Colombia, tal y como lo señala ETB<sup>1</sup>:

*“El 20 de enero de 2003, el Ministerio de Comunicaciones le otorgó a ETB, en conjunto con EPM, la licencia de PCS, lo que le dio la posibilidad de ingresar al mercado de los móviles”.*

Adicionalmente, UNE es accionista de Colombia Móvil S.A. E.S.P. (en adelante Tigo) con una muy importante participación que alcanza el 25% del capital social de este operador.

En este orden de ideas, se concluye que ambas compañías, UNE y Tigo no sólo tienen vínculos societarios relevantes, pues UNE tiene una participación accionaria del 25% en Tigo, sino que además ambos operadores están participando con unidad de propósito en el mercado de las telecomunicaciones aprovechando el espectro radioeléctrico con finalidades comunes.

### **Otras consideraciones**

Sin perjuicio de lo anterior, también es pertinente reconocer que el propio documento publicado para comentarios, menciona y argumenta que los escenarios que restringen algún tipo de operador estarían abiertamente en contravía de los principios de la Ley de TIC y por supuesto de los postulados constitucionales que se aclararan en los comentarios jurídicos.

De igual manera el documento resalta que se estaría en contravía de la promoción de la inversión del sector, no se estaría garantizando la igualdad de oportunidades en el acceso al espectro, ni asegurando un uso eficiente con el óptimo aprovechamiento de la infraestructura y los recursos escasos en beneficio de los usuarios. Tal restricción no promovería la masificación del uso de las TIC, desconociendo el propio plan de Gobierno para el sector.

Así mismo, el documento aclara que las restricciones de un operador limitaría la posibilidad de mejora de la calidad en la prestación de los servicios móviles de la Empresa, cuando en paralelo la CRC está discutiendo con la industria posibles modificación al régimen de regulación de calidad para fortalecer las exigencias a los operadores móviles en cuanto a los indicadores y parámetros de calidad, atentando de

---

<sup>1</sup> Fuente, página web de ETB: <http://www.etb.com.co/nuestracom/default.asp?pag=1>



otra parte la competencia de la Empresa en el mercado asociado al acceso de Internet Móvil, en contravía de la libertad de empresa y la libre iniciativa privada.

## **COMENTARIOS TÉCNICOS**

Respecto de los principales cambios técnicos realizados al proceso de subasta de 4G, se resaltan principalmente los siguientes tópicos:

### **I. Obligación de Drive Test, mediciones y mimetización.**

Se introduce la obligación de hacer *drive test* de nivel de radiación en algunas ciudades, y de colocar pilotos de monitoreo de espectro *on – line*, y de realizar la socialización de temas relacionados con radiaciones no ionizantes con la comunidad, de acuerdo con universidades de reconocimiento nacional.

Sin embargo desconoce que existen actores involucrados en la emisión de ondas de radio altamente impactante diferente de los operadores de LTE, tales como las Fuerzas Militares, estaciones de Radiodifusión Sonora entre otras, que impactan la emisión de ondas pero se encuentran excluidos de dicha obligación.

Es pertinente aclarar que no existe un concepto claro o definido de **mimetización**, lo que hace particularmente un requisito de difícil cumplimiento, cuya definición podría estar en contravía de los requerimientos de la Unidad Administrativa Especial de Aeronáutica Civil, poniendo en riesgo la seguridad aérea.

En lo relacionado con las **mediciones**, es pertinente aclarar que existen en el ordenamiento jurídico disposiciones normativas tales como las establecidas en el artículo séptimo del Decreto 195 de 2005 donde se establecen dos disposiciones principales, la autoridad facultada para realizar las mediciones y los eventos en que se debe realizar:

***“Artículo 7°. Vigilancia y control. En ejercicio de las funciones de vigilancia y control y sin perjuicio de las funciones atribuidas a las entidades territoriales en relación con la ordenación y uso del suelo, el Ministerio de la Protección Social, el Ministerio de Comunicaciones y el Ministerio de Medio Ambiente, Vivienda y Desarrollo Territorial, en el marco de lo dispuesto en el Decreto-ley 1295 de 1994, el Decreto-ley 1900 de 1990, y la Ley 99 de 1993, impondrán las sanciones derivadas del incumplimiento de las disposiciones contenidas en el presente decreto.***

***Parágrafo. El Ministerio de Comunicaciones podrá inspeccionar de oficio o a solicitud de parte la instalación y niveles de las fuentes radiantes, con el fin de verificar el cumplimiento de las normas establecidas en el presente decreto y demás normas aplicables, para lo cual podrá, según lo considere necesario, efectuar directamente las pruebas de conformidad de estaciones***

***radioeléctricas o acreditar peritos que cumplan con lo establecido en el presente artículo y que no se encuentren incursos en conflicto de intereses respecto a los inspeccionados.***

***Cuando la medición se realice a solicitud de parte, los gastos de la medición estarán a cargo del responsable de la estación radioeléctrica que presta servicios y/o actividades de telecomunicaciones, si está incumpliendo lo indicado en la presente normativa. Si está cumpliendo, el responsable de los gastos de la medición será el solicitante.*** (Negrilla fuera de texto)

Así las cosas, es preciso tener presente que teniendo en cuenta lo dispuesto en el principio de legalidad de la Constitución Política y las facultades administrativas de cada entidad, las mediciones deben ser realizadas por el Ministerio de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones.

De otra parte la Resolución 1645 de 2005 determinó que los campos electromagnéticos de la Telefonía Móvil Celular son fuentes inherentemente conformes y por tanto cumplen con los límites de exposición pertinentes y no son necesarias precauciones particulares.

Respecto a la socialización de las mediciones, se aclara que las características técnicas con que expiden las mediciones, contienen un lenguaje inentendible para un ciudadano normal, toda vez que contiene altos tecnicismos que terminarían por confundir a la ciudadanía generando en muchas ocasiones desconfianza y por tanto el efecto contrario al deseado

## **II. Obligaciones del Anexo 7 y 8**

Sobre el particular se aclara que las obligaciones de los anexos mencionados, no guardan relación con la banda de interés (AWS/2.6) de la subasta, teniendo en cuenta que se relacionan con la liberación de espectro para uso del dividendo digital, razón por la cual no debe ser obligación para la banda objeto de comentarios, aunado a los costos que estas migraciones no serán descontados del valor del espectro.

Se establecen entre otras las siguientes obligaciones:

### **➤ Anexo 7. OBLIGACIONES DE MIGRACIÓN ARMADA NACIONAL DE COLOMBIA**

Dentro de las obligaciones dispuestas en el Anexo 7 se resaltan las siguientes que generan un alto impacto:

- *“La Armada Nacional de Colombia requiere remplazarlos equipos de su red de comunicaciones estratégicas que se encuentran funcionando en la banda de frecuencias de 470 a 512 MHz, para que funcione en la banda de frecuencias de 800 MHz. (...)*



- dentro de su red de radio convencional existen:
  - o Cincuenta y dos (52) repetidoras
  - o Ciento cincuenta y tres (153) bases
  - o Ciento un (101) móviles
  - o Dos mil cuatrocientos ochenta y dos (2482) portátiles
- El tiempo previsto para cumplir con la migración es de doce (12) meses, contados después de la firma del contrato y/o acuerdo para la ejecución del proyecto con los Asignatarios. (...)
- Los Asignatarios deben efectuar un estudio de frecuencias en las estaciones donde se vayan a realizar instalaciones de enlaces de microondas, con el fin de determinar para cada uno de estos sus frecuencias de operación y anchos de banda respectivos que permitan cumplir con la capacidad solicitada.”

➤ **“Anexo 8. OBLIGACIONES DE MIGRACION: POLICIA NACIONAL DE COLOMBIA**

- **Cambio de rango de frecuencia: 470 a 512 MHz para que funcione en la banda de 440 a 470 MHz**
- El proyecto se encuentra limitado a realizar la adquisición y/o re-sintonización, instalación, adecuación, integración, puesta en marcha, capacitación y dar las garantías asociadas. Se deben considerar los costos asociados a la adquisición de equipos en el exterior.
- El tiempo previsto para cumplir con la migración es de doce (12) meses, contados después de la firma del contrato y/o acuerdo para la ejecución del proyecto con los Asignatarios.
- Con el fin de liberar el espectro anteriormente mencionado se requiere que los Asignatarios realicen la migración de los equipos (repetidoras, bases y accesorios) a través de obligación de migración.
  - o Quinientas dieciséis (516) repetidoras.
  - o Tres mil trescientas treinta y nueve (3339) bases, dos mil ochocientas cuarenta y uno (2841) pueden re-sintonizarse en un proceso que implicaría únicamente el cambio de antenas
  - o Cuarenta y cinco mil (45000) portátiles.”

De lo anterior, se evidencia que las bandas resaltadas no hacen parte de la banda objeto de comentarios, razón por la cual, lo que se pretende es obligar a realizar una limpieza de espectro en un proceso de adjudicación correspondiente a otra banda, supliendo una obligación que le debe corresponder al proveedor que pretenda acceder a esas bandas en el futuro.

En virtud de lo anteriormente expuesto, se deben eliminar del presente proceso los Anexos 7 y 8.

### **III. Obligaciones Anexo 9**

#### **➤ Anexo 9. Obligaciones DE MIGRACION: COMANDO GENERAL DE LAS FUERZAS MILITARES**

- *Remplazar parte de sus redes de comunicación punto a punto que cursan comunicaciones estratégicas y se encuentran funcionando dentro de las bandas de frecuencia de 2110 a 2155 MHz, de 2525 a 2620 MHz y de 2645 a 2690 MHz.*
- *La obligación de migración deberá ser cumplida en un término máximo de nueve (9) meses contados a partir de la firma del contrato para la ejecución del proyecto.*
- *El objeto a contratar consta de la adquisición de equipos de comunicaciones para los veintiséis (26) enlaces en configuración HotStandby, incluyendo los servicios de: transporte, instalación, programación, administración, migración, pruebas, estudios de frecuencia y capacitación, los cuales deben quedar operando totalmente integrados a la RIC para así garantizar el correcto funcionamiento de la red.*

Dentro de las obligaciones anteriormente mencionadas, que hacen referencia a la banda objeto de discusión, es pertinente aclarar que las condiciones de modo, tiempo y lugar no son claras, razón por la cual no es una obligación claramente exigible, toda vez que:

1. Los equipos para los veintiséis (26) enlaces no se encuentran definidos, por tanto no es posible evidenciar impactos económicos o de disponibilidad en el mercado de los mismos.
2. El tiempo de migración de nueve meses dependerá, del estudio de frecuencias que se realice, la capacidad de los enlaces, las coordenadas.

Así las cosas, es pertinente que cuando se establezcan estas obligaciones, sean tenidas en consideración respecto de que las mismas sean descontadas del valor del espectro, teniendo en cuenta las implicaciones que los mismos podrían generar al momento de la ejecución de las obligaciones.

### **COMENTARIOS FINANCIEROS Y COMERCIALES**



## **I. Obligaciones**

- Se reitera lo manifestado, respecto de la obligación de la migración de las frecuencias de la Policía Nacional y la Armada Nacional (Anexos 7 y 8), toda vez que no tienen relación con las frecuencias que entraran en proceso de subasta dado que funcionan en la banda 470 a 512 Mhz, por lo cual no debería ser obligación de los operadores asignatarios de las bandas ofertadas en la subasta, el asumir los costos derivados de la mencionada migración.
- En el documento no se especifica, cuál será el mecanismo para la distribución de los costos de migración de las frecuencias de la policía Nacional, Armada Nacional y el Comando de las Fuerzas Generales entre los operadores asignatarios que sean favorecidos con la asignación del espectro.

## **II. Contraprestación**

En el numeral 2.4, se menciona un pago periódico por uso del espectro que corresponde al 2.4815% de los ingresos brutos, valor que se deberá empezar a cancelar una vez se termine el contrato de concesión para los operadores que se encuentren bajo el régimen de la Ley 1341 de 2009 y desde el momento en que se asigne el espectro para los operadores favorecidos en este subasta.

Sobre el particular, es preciso manifestar que si se refiere para todos los proveedores de redes y servicios y todos sus ingresos, o solamente para el servicio de valor agregado.

## **MARCO REGULATORIO.**

Sin perjuicio de que hemos abordado importantes argumentos técnicos y económicos que demuestran la inconveniencia de cualquier tipo de reserva de espectro para nuevos entrantes, así como de cualquier tipo de exclusión de cualquier operador en virtud de su tamaño o cualquier otra consideración, a continuación nos permitimos adjuntar algunas consideraciones legales, que de la manera más respetuosa ponemos a su consideración, a saber:

La restricción propuesta para que ciertos operadores pudieran ser excluidos del proceso es discriminatoria, y atenta contra los principios constitucionales y legales que fundamentan nuestro ordenamiento jurídico.

**Derecho a la igualdad Artículo 13 de la CP e Igualdad de Acceso al Espectro establecido en el Artículo 75 de la CP:** en virtud del derecho fundamental a la igualdad, todos los ciudadanos tienen la posibilidad (libertad) de acceder, en igualdad de condiciones a las oportunidades y beneficios que ofrece el Estado.

De manera específica, en el artículo 75 de la Constitución Política, se dispone que **"(...) se garantiza la igualdad de oportunidades en el acceso (...)"** al uso del espectro electromagnético en los términos que fije la ley. En razón de ese mandato, debe el Estado permitir el acceso a todos los posibles interesados que reúnan las condiciones de idoneidad técnica, económica y financiera que permitan asegurar la óptima ejecución del objeto del permiso que se pretende adjudicar.

### **Libre competencia económica establecida en el artículo 333 de la CP**

De acuerdo con los artículos 333 y 334 de la Constitución Política, se reconoce y garantiza la libre competencia económica como expresión de la libre iniciativa privada en aras de obtener un beneficio o ganancia por el desarrollo y explotación de una actividad económica, los cuales se encontrarían claramente afectados.

**Ley 1341 de 2009:** determina el marco general para la formulación de las políticas públicas que rigen el sector de las Tecnologías de la Información y las Comunicaciones y determina las potestades del Estado en relación con la planeación, la gestión, la administración adecuada y eficiente de los recursos escasos.

Dentro del marco normativo de la ley, se establecen principios orientadores para el fomento, la promoción y el desarrollo de las Tecnologías de la Información y las Comunicaciones y **es deber del Estado promover su acceso eficiente y en igualdad de oportunidades**<sup>2</sup>. No obstante la limitación sugerida en algunos escenarios pretende desconocer los principios establecidos en la Ley en su artículo segundo numerales 2, 3 y 5:

- **Libre competencia.** *"El Estado propiciará escenarios de libre y leal competencia que incentiven la inversión actual y futura en el sector de las TIC y que permitan la concurrencia al mercado, con observancia del régimen de competencia, bajo precios de mercado y en **condiciones de igualdad.**"*<sup>3</sup>
- **Uso eficiente de la Infraestructura y de los recursos escasos.** *"El Estado fomentará el despliegue y uso eficiente de la infraestructura para la provisión de redes de telecomunicaciones y los servicios que sobre ellas se puedan prestar, y **promoverá el óptimo aprovechamiento de los recursos escasos con el ánimo de generar competencia, calidad y eficiencia, en beneficio de los usuarios (...)**"*<sup>4</sup> (Negrilla fuera de texto).

---

<sup>2</sup> Ley 1341 de 2009. Artículo 2.

<sup>3</sup> Ibidem. Numeral 2.

<sup>4</sup> Ibidem. Numeral 3.



- **Promoción de la inversión.** *“Todos los proveedores de redes y servicios de telecomunicaciones tendrán igualdad de oportunidades para acceder al uso del espectro. (...)”*<sup>5</sup>.
- **Inhabilidades para acceder a los permisos para el uso del espectro radioeléctrico. Artículo 14 de la Ley 1341 de 2009.**

La Ley 1341 de 2009 estableció de manera taxativa las inhabilidades para acceder a los permisos.

La ley marco no otorgó facultad adicional para establecer una inhabilidad adicional a las establecidas en la ley para acceder al espectro radioeléctrico y participar dentro del proceso que se adelanta.

En virtud de lo anterior la restricción genera una inhabilidad que no se encuentra establecida dentro de la Ley 1341 de 2009 y por tanto debe ser excluida del proyecto. Esto sumado a la limitación que se contempla en el numeral 19 del artículo 18 de la Ley 1341, según el cual el ministerio además de las funciones que determina la constitución, la Ley 489 de 1999 y la misma Ley 1341, debe preparar y expedir actos administrativos a través de los cuales se ejerce la intervención del Estado en el sector de las tecnologías de la información y las comunicaciones dentro de los límites y con las finalidades previstas por ley.

- **Reglas para los procesos de asignación de espectro con pluralidad de interesados. Artículo 72 de la Ley 1341 de 2009.**

La finalidad primordial del mencionado artículo se fundamenta para garantizar la transparencia de los procesos de asignación de bandas de frecuencia y la maximización de recursos del Estado, finalidad que se ve perturbada con los escenarios propuestos que excluyen a un operador dominante, toda vez que no encuentra fundamento legal, técnico o que beneficie de alguna manera al usuario, sino que por el contrario favorece a los competidores, sin que esto signifique que se promueva la competencia, toda vez que la misma siempre tiene que estar vinculada directamente al beneficio de los usuarios y no de los proveedores.

Igualmente frente a la pluralidad de oferentes se ha pronunciado la Corte Constitucional en directa relación con la libre competencia, la igualdad y la libertad de concurrencia de la siguiente manera:

---

<sup>5</sup> Ibídem. Numeral 5.

*“(…)Por ello, la protección a la libre competencia económica tiene también como objeto, la competencia en sí misma considerada, es decir, más allá de salvaguardar la relación o tensión entre competidores, debe impulsar o promover la existencia de una pluralidad de oferentes que hagan efectivo el derecho a la libre elección de los consumidores. (…)”<sup>6</sup>*

- **Tratado de Libre Comercio entre Colombia y México**

De igual manera es pertinente aclarar que en el Artículo 17 – 03 del Tratado de Libre Comercio entre Colombia y México se establece el principio de Trato nacional y trato de nación más favorecida, con base en el cual los Estados parte, garantizan a los inversionistas de la otra Parte, y a las inversiones de esos inversionistas, trato no menos favorable que el que otorgue, en circunstancias similares, a sus propios inversionistas e inversiones.

**Tratado de Libre Comercio EEUU – Colombia.**

Es importante considerar lo que prevé el artículo 14.10 del TLC con Estados Unidos toda vez que en relación a la Asignación y Uso de Recursos Escasos, el Tratado TLC establece que cuando en materia de asignación y de uso de recursos escasos dispone que cada parte administra sus procedimientos de atribución y asignación de espectro de manera objetiva, oportuna, transparente y no discriminatoria, en este último aspecto el hecho de plantearse escenarios que excluyan a un proveedor de la participación en el proceso de asignación de bandas de frecuencias no garantizaría el establecimiento de condiciones no discriminatorias en desarrollo de la subasta y podría estar en contravía de lo dispuesto en el TLC.

Así mismo, se aclara que las disposiciones del TLC no pueden estar en contravía de lo dispuesto en la Constitución Política, para el presente caso el artículo 75, anteriormente mencionado.

En virtud de lo anteriormente expuesto dejamos plasmados los comentarios relevantes en el importante proceso que se adelanta, esperando que los mismos sean de recibo y ampliamente analizados.

Cordial saludo,



**HILDA MARIA PARDO HASCHE**

Representante Legal

COMCEL S.A.

---

<sup>6</sup> Corte Constitucional. Sentencia C. 815 de 200.1. MP. Rodrigo Escobar Gil.