

DJ-742/18

Expediente No. : 00001-2018-CD-GPRC/MC
Referencia : C. 208-GCC/2018
Escrito No. : 3
Sumilla : Comentarios al proyecto de mandato

SEÑORES GERENCIA DE POLÍTICAS REGULATORIAS Y COMPETENCIA DEL ORGANISMO SUPERVISOR DE INVERSIÓN PRIVADA EN TELECOMUNICACIONES - OSIPTEL:

AZTECA COMUNICACIONES PERÚ S.A.C. ("AZTECA"), con RUC No. 20562692313, con domicilio en Av. 28 de Julio No. 1011, piso 5, Miraflores, Lima, debidamente representada por el señor André Marcel Robilliard Escobal, identificado con DNI No. 41509300, según poderes inscritos en el Asiento C00020 de la Partida Electrónica No. 13239517 del Registro de Personas Jurídicas de la Oficina Registral de Lima, atentamente decimos:

Que, mediante carta de fecha 17 de agosto de 2017, AZTECA solicitó a Sociedad Eléctrica del Sur Oeste S.A. ("SEAL") que la contraprestación periódica que viene exigiéndonos por el uso de su infraestructura eléctrica, en razón al Convenio para Compartición de Líneas de Transmisión Eléctrica, celebrado el 3 de julio de 2015, modificado mediante acuerdo de fecha 3 de setiembre de 2015 (el "Contrato de Compartición"), sea adecuada a efectos de respetar el precio máximo a que se refiere el numeral 30.4 del artículo 30 del Reglamento de la Ley No. 29904, aprobado por Decreto Supremo No. 014-2013-MTC (el "Reglamento"). Ello, en correcta aplicación de la "Metodología para la determinación de las contraprestaciones por el acceso y el uso de la infraestructura de los concesionarios de servicios públicos de energía eléctrica e hidrocarburos", desarrollada en el Anexo 1 del Reglamento (la "Metodología").

Que, luego de que SEAL manifestara claramente a AZTECA que no estaba de acuerdo con los planteamientos contenidos en nuestras cartas¹ y habiendo transcurrido en exceso el plazo a que se refiere el numeral 25.3 del artículo 25 del Reglamento, el 19 de enero de 2018, AZTECA solicitó al Consejo Directivo del OSIPTEL la emisión de un Mandato de Compartición de Infraestructura.

Que, el 27 de marzo de 2018, fuimos notificados con la Carta C. 208-GCC/2018 a través de la cual la Gerencia de Comunicación Corporativa nos corre traslado de la Resolución de Consejo Directivo No. 073-2018-CD/OSIPTEL del 22 de marzo de 2018, que aprobó el Proyecto de Mandato de Compartición de Infraestructura (el "Proyecto de Mandato") que se encuentra sustentado en el Informe No. 00074-GPRC/2018 elaborado por la Gerencia de Políticas Regulatorias y Competencia del OSIPTEL (la "Gerencia"), el cual también fue notificado en dicha fecha.

¹ En el presente caso, SEAL manifestó con claridad su rechazo a nuestra solicitud de adecuación de la contraprestación pactada por uso compartido de infraestructura en tanto no respondió ninguna de nuestras comunicaciones.

Que, dentro del plazo conferido por el Consejo Directivo del OSIPTEL (el "Consejo Directivo"), a continuación, procedemos a **presentar nuestros comentarios al Proyecto de Mandato** en los siguientes términos.

I. SOBRE LA NEGOCIACIÓN ENTRE LAS PARTES PARA LA SUSCRIPCIÓN DEL CONTRATO DE COMPARTICIÓN

- 1.1. En el Proyecto de Mandato, la Gerencia precisó que, si bien los antecedentes de la negociación llevada a cabo en el año 2015 para la suscripción del Contrato de Compartición permiten entender las consideraciones iniciales que tuvieron AZTECA y SEAL, dichas comunicaciones no deben ser tomadas en cuenta a la fecha para la emisión de un mandato. En esa línea, se enfatizó que, en el presente procedimiento, se debe analizar si corresponde o no modificar las condiciones económicas de una relación de compartición, a efectos de que reflejen los precios máximos en aplicación de la Metodología, sin que para ello se requiera evaluar las comunicaciones correspondientes a las negociaciones iniciales de las partes.
- 1.2. Sobre el particular, corresponde señalar que, en el presente procedimiento AZTECA ha solicitado modificar las condiciones económicas del Contrato de Compartición, precisamente debido a que advertimos que los términos pactados inicialmente, vinculados a la contraprestación máxima por uso compartido de infraestructura, contravienen la Ley No. 29904 (la "Ley de Banda Ancha") y su Reglamento, en tanto exceden por lo menos tres veces el precio máximo legal en aplicación de la Metodología. Por ello, en este caso, las comunicaciones del año 2015 no deben ser tomadas en consideración para la emisión de un mandato que busca hacer que la contraprestación del Contrato de Compartición resulte acorde con el marco normativo sobre uso compartido de infraestructura eléctrica, siendo para ello, irrelevante lo indicado en las negociaciones iniciales, las que precisamente, no observaron el precio máximo de dicho marco legal.
- 1.3. En efecto, las negociaciones iniciales para la suscripción del Contrato de Compartición únicamente dan cuenta que las partes arribaron a un acuerdo que no respeta el marco normativo vigente sobre uso compartido de infraestructura debido a la asimetría informativa entre las partes y al poco conocimiento de los valores de las variables de la Metodología, lo cual permitió que no fuese aplicada correctamente. Por ello, con independencia de las negociaciones que tuvieron AZTECA y SEAL antes de la suscripción del Contrato de Compartición, el Consejo Directivo debe emitir un mandato siguiendo las reglas previstas en la Ley de Banda Ancha y su Reglamento.
- 1.4. Por lo expuesto, coincidimos con lo desarrollado en el Informe No. 00074-GPRC/2018 elaborado por la Gerencia, respecto de que no corresponde tomar en consideración lo indicado en las comunicaciones del año 2015 sobre las negociaciones entre AZTECA y SEAL, que tuvieron lugar de manera previa a la suscripción del Contrato de Compartición, para que el Consejo Directivo pueda emitir un mandato en el presente caso. Así pues, únicamente corresponde que se observe la normativa vigente en esta materia, a efectos de que se modifique la contraprestación por uso compartido de infraestructura a través de un mandato.

II. SOBRE LA PROCEDENCIA DEL MANDATO DE COMPARTICIÓN

- 2.1. En el Proyecto de Mandato se concluyó correctamente que el Consejo Directivo se encuentra plenamente facultado para modificar una relación de compartición sujeta a la Ley de Banda Ancha y su Reglamento, ante la negociación infructuosa planteada por una de las partes para modificar la contraprestación periódica por el acceso y uso de la infraestructura. En consecuencia, se confirmó que OSIPTEL, a través del Consejo Directivo, es competente para emitir un mandato de compartición en el presente caso.
- 2.2. Al respecto, AZTECA siempre ha sostenido que el operador de telecomunicaciones y la empresa eléctrica no sólo pueden negociar las condiciones de su relación jurídica antes de la suscripción de un contrato de compartición, sino también durante su vigencia, con miras a la celebración de un acuerdo complementario, modificadorio o sustitutorio. Ello, en tanto la variación de las condiciones inicialmente pactadas puede darse a lo largo de la relación contractual, produciendo la regulación, extinción y/o modificación de las cláusulas acordadas.
- 2.3. En esa línea, la propuesta de cambio de condiciones contractuales puede obedecer a que una de las partes advierte la aplicación incorrecta de reglas a las que debía sujetarse la relación de compartición, la cual podría incluso estar vulnerando un interés público protegido. Dicha situación se evidencia en el presente caso: AZTECA solicitó a SEAL la modificación de los términos contractuales referidos a la contraprestación por el uso de infraestructura, en tanto justamente excedía el precio máximo establecido por el marco regulatorio, lo que, a su vez, implicaba una vulneración a un interés público que, ciertamente, trasciende el interés económico o comercial de las partes de una relación de compartición.
- 2.4. Adicionalmente, se debe tener en cuenta que, el marco normativo que regula las relaciones de compartición de infraestructura para el despliegue de redes de comunicaciones, ya sea bajo la Ley No. 28295 o la Ley de Banda Ancha, no limita de modo alguno que alguna de las partes pueda plantear modificaciones a los términos inicialmente incluidos en los contratos de compartición durante su ejecución. Ello tampoco es una posibilidad restringida por el Código Civil ni la Constitución Política del Perú. Por lo mismo, ante un escenario de renegociación infructuosa, el Consejo Directivo de OSIPTEL tiene plenas capacidades para emitir mandatos en ejercicio de su función normativa, la que ha sido expresamente encomendada por ley al ente regulador.
- 2.5. De ese modo, si bien es cierto todo planteamiento de renegociación tiene el riesgo en sí de generar una "controversia" si la contraparte no está de acuerdo en aceptar los nuevos términos planteados², no por ello se va a pretender que la situación sea resuelta bajo un mecanismo de solución de controversias o una vía distinta a la emisión de un mandato por el Consejo Directivo, impidiendo con ello que éste

² Las motivaciones que puede tener una empresa para plantear modificaciones a una relación contractual son diversas, pudiendo ser comerciales, económicas o inclusive legales. En este caso, la motivación que tuvo AZTECA para plantear el cambio en la relación contractual se origina en cómo considera que deben interpretarse y aplicarse las normas sobre el precio máximo por el acceso a infraestructura. Por ello es que su solicitud de modificación se regula por las normas relativas a la emisión de mandatos de acceso y corresponde ser conocida por el Consejo Directivo en defecto de acuerdo entre las partes, no correspondiendo que la cuestión se resuelva por un mecanismo de solución de controversias aplicable a una materia no regulada pues claramente no es el caso.

ejerza la función normativa que le ha conferido la ley y desconociendo, en la práctica, dicha potestad. En efecto, en primer lugar, debemos advertir que no se pone en discusión la interpretación del texto original del contrato; y, en segundo lugar, cabe destacar que no estamos ante una materia que dependa exclusivamente de la voluntad de SEAL y/o de AZTECA, sino que se trata de una materia regulada, en tanto existe una norma imperativa que fija la existencia de una contraprestación máxima, con la finalidad de garantizar que no se establezcan barreras económicas para el uso de una facilidad esencial, como lo son las torres y postes de la infraestructura eléctrica, para la ejecución de un proyecto de interés nacional³.

- 2.6. Sobre este punto, corresponde resaltar que, a diferencia de los mercados no regulados, donde la modificación efectiva del contrato estará sujeta exclusivamente al resultado de la renegociación⁴, **en mercados regulados, como los de compartición de infraestructura para el despliegue de redes de telecomunicaciones**, ya sea que se encuentren enmarcados en la Ley No. 28295, el Decreto Legislativo No. 1019 y/o la Ley de Banda Ancha, ante la falta de acuerdo de las partes frente la modificación planteada, **la parte interesada estará legitimada a recurrir al organismo regulador para que, en ejercicio de sus facultades normativas-regulatorias, intervenga en resguardo del interés público.**
- 2.7. Es importante tener en cuenta que **el fin propio de OSIPTEL, encomendado en exclusiva a esta entidad, es resguardar el interés público protegido en este mercado regulado, garantizando la continuidad del despliegue bajo condiciones de eficiencia económica y equidad regulatoria, y la no interrupción en la operatividad de la Red Dorsal.** Por tanto, en atención a su función normativa - regulatoria, el Consejo Directivo es quien debe **redefinir las condiciones económicas reguladas que rigen una relación de compartición.**
- 2.8. En tal sentido, queda claro que, a nivel comercial, es posible plantear la renegociación de los términos pactados originalmente en el Contrato de Compartición en cualquier momento (más aún cuando ello obedece al cumplimiento de disposiciones imperativas que resguardan la protección de un interés público) y que, en caso las partes no lleguen a un acuerdo frente al nuevo planteamiento, el ordenamiento jurídico actual recoge la posibilidad de acudir al Consejo Directivo para que emita un mandato y defina así si corresponde o no acoger la propuesta.
- 2.9. Ahora bien, teniendo en cuenta que el Consejo Directivo es competente para modificar las condiciones económicas del Contrato de Compartición a través de un mandato, en el presente caso también se ha cumplido con haber tenido una negociación previa con SEAL durante treinta (30) días, en la que AZTECA no pudo arribar a ningún acuerdo sobre la modificación de la contraprestación por uso

³ La infraestructura eléctrica de SEAL tiene una naturaleza especial: de facilidad esencial para el despliegue y operación de la Red Dorsal, tal como fue concebido el proyecto. Así pues, se debe considerar que *“la idea central, de la doctrina de las facilidades esenciales, es que se trata de un activo cuya propiedad o control pertenece a una empresa con posición de dominio cuyo acceso es requisito indispensable para que otros usuarios tengan la posibilidad de proveer el producto o servicio a sus clientes”* (énfasis agregado). Bajo este régimen, *“los bienes de los particulares sirven, sin perjuicio de la utilidad privada que a sus propietarios reportan, a un fin de interés público de forma directa (...)”* (énfasis agregado). [JONES, Alison y SUFRIN, Brenda. *EU Competition Law: Text, Cases, and Materials*. Oxford University Press, 2016, p. 387. y PARADA, Ramón. *Derecho Administrativo. Tomo III*. 15ª Ed. Madrid: Marcial Pons, 2012, p. 12]

⁴ Si la contraparte no está de acuerdo con los nuevos términos planteados, no se le podrá obligar a aceptarlos.

compartido de infraestructura. Por ello, en este caso, se ha cumplido con lo contemplado en el artículo 25 del Reglamento, en tanto la solicitud de AZTECA para que OSIPTEL modifique la relación de compartición ocurrió luego de una negociación infructuosa con SEAL llevada a cabo dentro del plazo legal.

- 2.10. En atención a lo expuesto, AZTECA coincide con lo desarrollado en el Informe No. 00074-GPRC/2018 elaborado por la Gerencia, respecto de la competencia del Consejo Directivo para emitir un mandato de compartición en el presente caso, donde AZTECA y SEAL no han podido acordar una modificación de la contraprestación por el uso de la infraestructura eléctrica pactada en su Contrato de Compartición. En consecuencia, solicitamos al Consejo Directivo que emita un mandato de compartición de infraestructura, en este caso, modificando la contraprestación fijada a fin de que observe el precio máximo legal.

III. SOBRE LA RETRIBUCIÓN POR EL USO DE INFRAESTRUCTURA ELÉCTRICA

- 3.1. En el Proyecto de Mandato, se señala que la retribución por el uso de infraestructura eléctrica está definida como un pago que se sustenta en los costos adicionales por la operación y mantenimiento (costo incremental) asignable a cada arrendatario cuyo cable de comunicación es soportado en los postes o torres de la empresa eléctrica. En esa línea, se establece expresamente que el costo adicional por cada cable instalado ha sido dimensionado por el Ministerio de Transportes y Comunicaciones ("MTC") en un 6.1% del valor del costo de operación y mantenimiento habitual de la infraestructura. En consecuencia, el valor que corresponde considerar como "Na" es tres (3), en tanto el costo incremental total estimado por el MTC ha sido dimensionado sobre la base de tres (3) arrendatarios, por lo que la aplicación de dicho valor genera que la contraprestación sea la que realmente corresponde abonar por el espacio que ocupa un cable en la infraestructura.
- 3.2. Sobre el particular, AZTECA también sostuvo que el valor del factor "Na" es igual a tres (3). En efecto, se argumentó que el MTC estableció que el referido costo incremental que se generaría a una torre o poste de electricidad por apoyar un cable de fibra óptica de telecomunicaciones se encuentra en función directa al peso incremental que la fibra óptica causa en la instalación eléctrica. Teniendo ello en cuenta, resulta evidente para cualquiera que revise la operatividad de la Metodología que **existe una relación directa entre las variables "f" (peso adicional de cables de los arrendatarios) y el denominador "Na" (número de apoyos o arrendatarios), puesto que el valor por el peso total de los cables de fibra óptica necesariamente tiene que guardar coherencia con el número de cables.**
- 3.3. Por tanto, AZTECA coincide con lo desarrollado en el Informe No. 00074-GPRC/2018 elaborado por la Gerencia, en el extremo referido a que el valor del factor "Na" debe ser tres (3), a fin de que la Metodología cumpla con el principio de eficiencia y cada arrendatario abone el costo incremental que se genera por operación y mantenimiento de la infraestructura que soporta un cable de fibra óptica.
- 3.4. Cabe recordar que el MTC ha sido claro al establecer que, luego de analizar las características propias de los soportes eléctricos que se suelen emplear, optó por diseñar la Metodología bajo la presunción general de que éstos tienen la capacidad de albergar tres (3) cables de comunicaciones. Por consiguiente, para que de la Metodología resulte un valor de contraprestación periódica razonable y eficiente, reflejando únicamente el costo incremental que se genera por el espacio que ocupa cada

arrendatario, tiene que considerarse (obligatoriamente) que las infraestructuras de soporte eléctrico tienen la capacidad de soportar tres (3) arrendatarios. Considerando ello, resulta ser que **la única manera de ser consistente con dicha finalidad normativa es que el denominador "Na" (Número de arrendatarios) del factor "B" de la Metodología sea necesariamente igual a tres (3)**.

- 3.5. Por ello, es importante y necesario que el Consejo Directivo reconozca que, desde que se aprobó la Metodología mediante el Reglamento en el año 2013, el MTC había determinado que el denominador "Na" era igual a tres (3). Ello se evidencia claramente en el Informe No. 251-2013-MTC/26, de fecha 17 de octubre de 2013, que sustentó técnica y normativamente la propuesta de texto del Reglamento. Así pues, en la página 22 de dicho informe se desarrolla la lógica que se siguió para determinar el valor del factor "f", tanto en atención a la distancia entre torres/postes, como al peso que podrían soportar aquellas, siendo que el MTC optó por asumir que, en promedio, todas las infraestructuras eléctricas podían alojar tres (3) cables, esto es, tres (3) arrendatarios.
- 3.6. De este modo, si bien el Informe No. 251-2013-MTC/26 reconoce que hay diversos factores que podrían tener un impacto en la capacidad real de compartición de las instalaciones, claramente el MTC decidió que, para efectos de regulación tarifaria, tenía que considerarse un número fijo, tres (3), como se puede observar a continuación:

"Se debe indicar que podrían utilizarse diferentes supuestos y efectuar ajustes al modelo que se plantea, no obstante, consideramos que un arreglo general estaría compuesto por una línea de 3 fases (con 3 conductores) de media tensión (conductores eléctricos AA de 70mm²) y hasta 3 cables ADSS de fibra óptica en la misma torre o poste (...)

En la presente estimación podrían plantearse diversas variaciones que afecten el cálculo: del lado de las telecomunicaciones podríamos asumir solo 1 o 2 cables de fibra óptica o considerar cables coaxiales más pesados en lugar de cables de fibra óptica, entre otras variantes; así mismo, del lado de la infraestructura de energía eléctrica, podríamos considerar conductores más pesados, agregar conductores neutros o considerar conductores más livianos, por ejemplo, para baja tensión. Por ello, debido a la variabilidad de factores, consideramos prudente tomar un valor para f del 20% que implica un margen de seguridad razonable; respecto al 15% calculado." (subrayado y énfasis agregados)

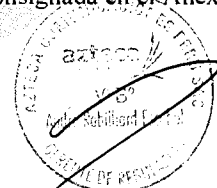
- 3.7. En ese orden de ideas, el Informe No. 292-2017-MTC/26, de fecha 4 de agosto de 2017, que sustenta la Resolución Viceministerial, sólo sigue la pauta regulatoria ya establecida por el MTC en el Informe No. 251-2013-MTC/26, afirmando que el criterio de peso o espacio a través del cual se mide la variable "f" consideró que el número de apoyos o arrendatarios es igual a tres (3), es decir "Na" igual a tres (3). De ese modo, el Informe No. 292-2017-MTC/26 esclarece las dudas que podría tenerse sobre el valor del denominador "Na", ratificando que el valor correcto para su aplicación en la Metodología es tres (3).
- 3.8. Por tanto, corresponde que el Consejo Directivo, al momento de emitir el mandato de compartición solicitado en el presente caso, precise que el valor del "Na" igual a tres (3) se fijó desde la emisión del Reglamento, remitiéndose en primer lugar al Informe No. 251-2013-MTC/26, que constituye el sustento de lo establecido en el Reglamento. En efecto, en la página 61 del Informe No. 00221-

GPRC/2017 elaborado por la Gerencia únicamente se hace referencia al Informe No. 292-2017-MTC/26, cuando el Informe No. 251-2013-MTC/26 del MTC fue la primera fuente en la que se establece que el costo incremental por el arrendamiento de infraestructura se calculó en atención a tres (3) arrendatarios (el peso de tres cables de fibra óptica), por lo que corresponde que se rectifique y complemente lo indicado en dicha página.

- 3.9. Lo solicitado previamente resulta trascendental pues, como señalamos en nuestros anteriores escritos, desde la entrada en vigencia del Reglamento y su Metodología, los operadores eléctricos y de comunicaciones debían haber asignado al denominador "Na" el valor de tres (3), conforme lo ha claramente definido el MTC. Ciertamente, el haber estado facturando retribuciones calculadas en función a un "Na" igual a uno (1), ha implicado que se transgreda el mandato legal contenido en el numeral 30.4 del artículo 30 del Reglamento; sin respetarse el precio máximo definido en el marco normativo aplicable desde la entrada en vigencia del Reglamento.
- 3.10. Se debe tener en cuenta que el Consejo Directivo únicamente se encuentra aplicando la Metodología que, en lo que concierne al valor del denominador "Na", no ha sido modificada, por lo que efectivamente el valor igual a tres (3) de dicha variable se contempla desde la emisión del Reglamento y, por ende, desde el inicio de la relación contractual entre AZTECA y SEAL.
- 3.11. En consideración a lo expuesto, se solicita al Consejo Directivo que se precise en el mandato de compartición que se emitirá en el presente caso los siguientes puntos, conforme ha sido desarrollado en este acápite:
- (i) El valor del factor "Na" igual a tres (3) fue establecido por el MTC desde la entrada en vigencia de la Metodología, conforme se puede verificar de la lectura del Informe No. 251-2013-MTC/26 que sustentó la emisión del Reglamento.
 - (ii) El Informe No. 292-2017-MTC/26 aclara/esclarece que el valor del denominador "Na" es tres (3) para la correcta aplicación de la Metodología.
 - (iii) La contraprestación fijada inicialmente en el Contrato de Compartición suscrito por AZTECA y SEAL excede el precio máximo que se determina de la aplicación de la Metodología.

IV. SOBRE LA MODIFICACIÓN DEL CONTRATO DE COMPARTICIÓN

- 4.1. En el Anexo 1 del Proyecto de Mandato, se consigna la modificación de la Cláusula Sexta del Contrato de Compartición, señalándose expresamente los montos correspondientes por retribución mensual unitaria por arrendatario, así como precisándose que dicha contraprestación corresponde al uso de la infraestructura de SEAL por parte de AZTECA para la instalación de un (1) cable.
- 4.2. Al respecto, corresponde señalar que, si bien nos encontramos de acuerdo con la modificación de los valores unitarios mensuales fijados en el Anexo 1 del Proyecto de Mandato, resulta necesario que, en su mandato, el Consejo Directivo precise el último párrafo de la nueva Cláusula Sexta que fija para el Contrato de Compartición. Ello, en tanto el Consejo Directivo debe precisar que las modificaciones de la retribución mensual señalada expresamente en la propuesta de modificación consignada en el Anexo



1 del Proyecto de Mandato tendrán efecto cuando la nueva contraprestación resulte menor a la fijada por el Mandato.

- 4.3. Así, el recálculo y modificación de la retribución mensual deberá operar de manera automática, a partir del siguiente periodo de facturación y sin que sea necesario la suscripción de alguna adenda, siempre que la modificación dispuesta implique una reducción en el monto de la retribución mensual.
- 4.4. En esa línea, AZTECA propone que, el último párrafo de la Cláusula Sexta que hace referencia a la contraprestación del Contrato de Compartición, propuesta en el Anexo 1 del Proyecto de Mandato, sea modificada conforme al siguiente texto:

Cláusula Sexta

"(...)

Las partes señalan que estos valores unitarios serán ajustados en forma automática, sin que sea necesaria la suscripción de una adenda al presente Contrato de Compartición, cada vez que los componentes señalados en la fórmula referida en el primer párrafo del presente numeral varíen de acuerdo a lo previsto en el Reglamento antes citado, y solamente en tanto éstos impliquen que AZTECA tenga que pagar a SEAL una retribución mensual menor a la vigente en la fecha de modificación de los componentes de la fórmula. De ser ese el caso, la modificación de los valores surtirá efectos a partir del primer día útil del mes siguiente de producido el ajuste. De igual forma operará la modificación de dichos valores en caso se modifique la metodología de cálculo, salvo disposición normativa en contrario."

- 4.5. Por tanto, se solicita al Consejo Directivo que también precise el último párrafo de la nueva Cláusula Sexta que fija para el Contrato de Compartición, en el extremo referido a la modificación de la retribución mensual, conforme ha sido propuesto en el punto 4.4.
- 4.6. De otro lado, si bien se ha podido advertir que, en el Anexo 1 del Proyecto de Mandato, que consigna la modificación de la Cláusula Sexta del Contrato de Compartición, se establecen los valores unitarios mensuales por cada tipo de torre de SEAL, resulta fundamental que también la cláusula de contraprestación señale expresamente cuántas torres de cada tipo se encuentra arrendando AZTECA. Ello, a fin de dar certeza y que no exista duda alguna para ninguna de las partes sobre a cuánto asciende la retribución mensual que debe abonarse por uso compartido de infraestructura. En efecto, se debe tener en cuenta que la retribución mensual varía según el tipo de torre, existiendo importantes diferencias de valor entre ellos que podrían dar lugar a ulteriores desacuerdos entre las partes.
- 4.7. Por ello, solicitamos al Consejo Directivo que, en la tabla incorporada a la modificación de la Cláusula Sexta, se agreguen dos columnas adicionales, a efectos de que se indique expresamente cuántas torres (de cada tipo) se encuentra utilizando AZTECA para la operación de la Red Dorsal, así como también a cuánto ascendería la contraprestación por cada tipo de torre⁵. De ese modo, a continuación, les proporcionamos dicha información, para que pueda ser incorporada a la Cláusula Sexta del Contrato de

⁵ Cabe precisar que este es el número de torres por cada tipo que AZTECA se ha encontrado utilizando desde el inicio de la relación de compartición que mantiene con SEAL, por lo que los montos de retribución fijados en la tabla son los que siempre debieron regir en el Contrato de Compartición.

Compartición, bajo el mismo formato que fue utilizado en el Informe No. 00074-GPRC/2018 elaborado por la Gerencia, la que también se agrega como Anexo al presente escrito para que pueda visualizarse los datos con mayor claridad (Anexo 3-A):

RETRIBUCIÓN MENSUAL UNITARIA DE CADA TIPO DE TORRE (US\$ sin IGV)				Redondeado	4,884	4,163.50	
N°	Base de datos según lo mostrado por OSINERGIA	Código de la infraestructura de soporte eléctrico (OSINERGIA)	PRECIO CIF UNITARIO (US\$), sin IGV	RETRIBUCIÓN MENSUAL UNITARIA POR ARRENDATARIO (US\$ sin IGV)	RETRIBUCIÓN MENSUAL UNITARIA POR ARRENDATARIO (US\$ sin IGV)	Cantidad de torres (ya pagadas por retribución mensual)	RETRIBUCIÓN MENSUAL TOTAL (US\$ sin IGV)
1	MOD INV 2018	EA033SIU050-120-RT	6,092.13	7.72	7.70	3	23.10
2	MOD INV 2018	EA033SIU050-120-S3	3,641.05	4.61	4.60	16	73.60
3	MOD INV 2018	EA138COU050-240-A2	10,400.67	13.18	13.20	10	132.00
4	MOD INV 2018	EA138COU050-240-S2	6,042.89	7.66	7.70	1	7.70
5	MOD INV 2018	EC033COR050-070-RT	1,088.91	1.38	1.40	1	1.40
6	MOD INV 2018	EC033COR050-070-S3	753.19	0.95	1.00	87	87.00
7	MOD INV 2018	EC033COR050-120-S3	1,032.37	1.31	1.30	116	150.80
8	MOD INV 2018	EC033SIU050-120-S1	988.55	1.25	1.30	59	76.70
9	MOD INV 2018	EC138COU050-240-S1	2,675.34	3.39	3.40	232	788.80
10	MOD INV 2018	EMAM1P75C2	1,123.77	1.42	1.40	42	58.80
11	MOD INV 2018	EMAM2P75C3	1,959.69	2.48	2.50	1	2.50
12	MOD INV 2018	EMRE1P75C2	1,611.25	2.04	2.00	15	30.00
13	MOD INV 2018	EMSA1P75C2	1,235.88	1.57	1.60	153	244.80
14	MOD INV 2018	EMSA3P85C3	3,751.16	4.75	4.80	36	172.80
15	MOD INV 2018	EMSU1P60C3	885.07	1.12	1.10	202	222.20
16	MOD INV 2018	EMSU1P60C4	783.70	0.99	1.00	15	15.00
17	MOD INV 2018	EMSU2P60C3	2,524.06	3.20	3.20	20	64.00
18	MOD INV 2018	EMSU2P60C4	2,321.34	2.94	2.90	102	295.80
19	SICODI	PPC02	135.00	0.10	0.10	101	10.10
20	SICODI	PPC03	158.20	0.11	0.10	47	4.70
21	SICODI	PPC05	160.27	0.11	0.10	201	20.10
22	SICODI	PPC06	189.80	0.14	0.10	52	5.20
23	SICODI	PPC08	186.48	0.13	0.10	18	1.80
24	SICODI	PPC09	222.89	0.16	0.20	5	1.00
25	SICODI	PPC10	224.97	0.16	0.20	5	1.00
26	SICODI	PPC11	241.38	0.17	0.20	2	0.40
27	SICODI	PPC11	241.38	0.31	0.30	1	0.30
28	SICODI	PPC15	269.94	0.19	0.20	9	1.80
29	SICODI	PPC15	269.94	0.34	0.30	1,179	353.70
30	SICODI	PPC16	330.02	0.24	0.20	3	0.60
31	SICODI	PPC18	299.21	0.38	0.40	254	101.60
32	SICODI	PPC19	368.06	0.47	0.50	1,250	625.00
33	SICODI	PPC22	359.66	0.46	0.50	52	26.00
34	SICODI	PPC23	447.43	0.57	0.60	2	1.20
35	SICODI	PPF02	440.38	0.31	0.30	2	0.60
36	SICODI	PPF05	1,041.74	1.32	1.30	1	1.30
37	SICODI	PPF08	758.81	0.96	1.00	40	40.00
38	SICODI	PPF10	389.42	0.28	0.30	10	3.00
39	SICODI	PPH01	94.21	0.07	0.10	12	1.20
40	SICODI	PPM01	142.87	0.10	0.10	1	0.10
41	SICODI	PPM15	622.80	0.79	0.80	61	48.80
42	SICODI	PPM19	810.64	1.03	1.00	460	460.00
43	SICODI	PPM23	1,118.63	1.42	1.40	5	7.00

- 4.8. En atención a lo señalado, dada la necesidad de que el Contrato de Compartición exprese la cantidad y distribución correcta de la infraestructura de SEAL utilizada por AZTECA, se solicita al Consejo Directivo que incorpore las columnas con el número de torres arrendadas por cada tipo y el monto total al que asciende la contraprestación por cada tipo de torre, conforme ha sido propuesto en el numeral anterior.

V. SOBRE LAS DISCREPANCIAS QUE PUDIERAN TENER AZTECA Y SEAL SOBRE LOS MONTOS FACTURADOS ANTES DE LA EMISIÓN DEL MANDATO DE COMPARTICIÓN

- 5.1. En el Proyecto de Mandato, se indica que *"los términos del Contrato que eventualmente sean modificados por el mandato de compartición que emita el OSIPTEL, entrarán en vigor con la aprobación del mandato"*. De ese modo, las retribuciones mensuales que sean fijadas en el mandato de compartición de infraestructura podrán ser exigidas desde la entrada en vigencia del pronunciamiento emitido por el Consejo Directivo.
- 5.2. Si bien dicho punto expuesto en el Proyecto de Mandato es correcto, el Consejo Directivo debe precisar que cualquier discrepancia que pudieran tener AZTECA y SEAL sobre los montos facturados hasta la fecha de emisión del mandato, podrán ser discutidos por las empresas en el fuero de solución de controversias pertinente.
- 5.3. En efecto, si bien AZTECA entiende que los efectos del mandato de compartición no son retroactivos, es necesario que el Consejo Directivo reconozca que las partes tienen legitimidad para buscar solución a las discrepancias que puedan tener respecto a los montos ya facturados en otro fuero.
- 5.4. Por tanto, se solicita al Consejo Directivo que precise en el mandato de compartición que las partes podrán acudir al mecanismo de solución de controversias pactado en el Contrato de Compartición, en caso mantengan alguna discrepancia respecto de la contraprestación en un periodo anterior a la vigencia del mandato.

POR TANTO:

A USTEDES SOLICITAMOS: que, en consideración a los comentarios al Proyecto de Mandato expuestos, se proceda con la emisión del Mandato de Compartición en los términos solicitados por AZTECA, que incluyan las precisiones indicadas en el presente escrito.

PRIMER OTROSÍ DECIMOS: Adjuntamos en calidad de anexo copia de lo siguiente:

Anexo 3-A: Copia de la tabla que indica cuántas torres de SEAL utiliza AZTECA por cada tipo y la contraprestación total que debe abonarse en cada caso.

Lima, 16 de abril de 2018


azteca
ANDRÉ ROBILLIARD ESCOBAL
GERENTE DE REGULACIÓN

3-A

RETRIBUCIÓN MENSUAL UNITARIA DE CADA TIPO DE TORRE (US\$ sin IGV)

Redondeado

4,884

4,163.50

N°	Base de datos según lo normado por OSINERGMIN	Código de la infraestructura de soporte eléctrico (OSINERGMIN)	PRECIO CF UNITARIO (US\$, sin IGV)	RETRIBUCIÓN MENSUAL UNITARIA POR ARRENDATARIO (US\$ sin IGV)	RETRIBUCIÓN MENSUAL UNITARIA POR ARRENDATARIO (US\$ sin IGV)	Cantidad de torres y/o postes por retribución mensual	RETRIBUCIÓN MENSUAL TOTAL (US\$ sin IGV)
1	MOD INV_2018	EA033SIU0S0-120-RT	6,092.13	7.72	7.70	3	23.10
2	MOD INV_2018	EA033SIU0S0-120-S3	3,641.05	4.61	4.60	16	73.60
3	MOD INV_2018	EA138COU0S0-240-A2	10,400.67	13.18	13.20	10	132.00
4	MOD INV_2018	EA138COU0S0-240-S2	6,042.89	7.66	7.70	1	7.70
5	MOD INV_2018	EC033COR0S0-070-RT	1,088.91	1.38	1.40	1	1.40
6	MOD INV_2018	EC033COR0S0-070-S3	753.19	0.95	1.00	87	87.00
7	MOD INV_2018	EC033COR0S0-120-S3	1,032.37	1.31	1.30	116	150.80
8	MOD INV_2018	EC033SIU0S0-120-S1	988.55	1.25	1.30	59	76.70
9	MOD INV_2018	EC138COU0S0-240-S1	2,675.34	3.39	3.40	232	788.80
10	MOD INV_2018	EMAM1P75C2	1,123.77	1.42	1.40	42	58.80
11	MOD INV_2018	EMAM2P75C3	1,959.69	2.48	2.50	1	2.50
12	MOD INV_2018	EMRE1P75C2	1,611.25	2.04	2.00	15	30.00
13	MOD INV_2018	EMSA1P75C2	1,235.88	1.57	1.60	153	244.80
14	MOD INV_2018	EMSA3P85C3	3,751.16	4.75	4.80	36	172.80
15	MOD INV_2018	EMSU1P60C3	885.07	1.12	1.10	202	222.20
16	MOD INV_2018	EMSU1P60C4	783.70	0.99	1.00	15	15.00
17	MOD INV_2018	EMSU2P60C3	2,524.06	3.20	3.20	20	64.00
18	MOD INV_2018	EMSU2P60C4	2,321.34	2.94	2.90	102	295.80
19	SICODI	PPC02	135.00	0.10	0.10	101	10.10
20	SICODI	PPC03	158.20	0.11	0.10	47	4.70
21	SICODI	PPC05	160.27	0.11	0.10	201	20.10
22	SICODI	PPC06	189.80	0.14	0.10	52	5.20
23	SICODI	PPC08	186.48	0.13	0.10	18	1.80
24	SICODI	PPC09	222.89	0.16	0.20	5	1.00
25	SICODI	PPC10	224.97	0.16	0.20	5	1.00
26	SICODI	PPC11	241.38	0.17	0.20	2	0.40
27	SICODI	PPC11	241.38	0.31	0.30	1	0.30
28	SICODI	PPC15	269.94	0.19	0.20	9	1.80
29	SICODI	PPC15	269.94	0.34	0.30	1,179	353.70
30	SICODI	PPC16	330.02	0.24	0.20	3	0.60
31	SICODI	PPC18	299.21	0.38	0.40	254	101.60
32	SICODI	PPC19	368.06	0.47	0.50	1,250	625.00
33	SICODI	PPC22	359.66	0.46	0.50	52	26.00
34	SICODI	PPC23	447.43	0.57	0.60	2	1.20
35	SICODI	PPF02	440.38	0.31	0.30	2	0.60
36	SICODI	PPF05	1,041.74	1.32	1.30	1	1.30
37	SICODI	PPF08	758.81	0.96	1.00	40	40.00
38	SICODI	PPF10	389.42	0.28	0.30	10	3.00
39	SICODI	PPH01	94.21	0.07	0.10	12	1.20
40	SICODI	PPM01	142.87	0.10	0.10	1	0.10
41	SICODI	PPM15	622.80	0.79	0.80	61	48.80
42	SICODI	PPM19	810.64	1.03	1.00	460	460.00
43	SICODI	PPM23	1,118.63	1.42	1.40	5	7.00