PROYECTO DE LEY QUE MODIFICA LA PENA PARA LA RADIODIFUSIÓN NO AUTORIZADA**Boletín N° 10.456-15**

OBJETIVO	EL PROYECTO BUSCA DESCRIMINALIZAR LA CONDUCTA DE APROPIACIÓN DE ESPECTRO RADIOELÉCTRICO DADO POR LA AUTORIDAD A UN CONCESIONARIO CON ARREGLO A DERECHO, INVOCANDO CONSIDERACIONES REFERIDAS A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN.
TRAMITACIÓN	PRIMER TRÁMITE CONSTITUCIONAL, SENADO (DISCUSIÓN EN PARTICULAR).
ORIGEN DE LA INICIATIVA	MOCIÓN
NORMAS DE QUÓRUM ESPECIAL	NO TIENE
URGENCIA	SIMPLE
COMISIÓN	TRANSPORTES Y TELECOMUNICACIONES

IDEAS CENTRALES

El proyecto fue ingresado al Senado el día lunes 21 de diciembre de 2015. Corresponde a una moción del senador Alejandro Navarro. Se encuentra en primer trámite constitucional, Senado. Tiene urgencia simple.

I. OBJETO DEL PROYECTO

El proyecto de ley modifica la ley N° 18.168, General de Telecomunicaciones, para reemplazar la sanción penal de presidio y las accesorias de multa de 5 a 300 UTM, por la operación o explotación de servicios o instalaciones de telecomunicaciones de radiodifusión sin autorización de la autoridad correspondiente, por multa de 1 a 3 UTM y el comiso de los equipos e instalaciones utilizados en la comisión del ilícito.

El proyecto originalmente tuvo por objeto descriminalizar la conducta de apropiación de espectro radioeléctrico dado por la autoridad a un concesionario con arreglo a derecho, invocando consideraciones referidas a la libertad de expresión.

II. FUNDAMENTO DEL PROYECTO

Como indica la Moción, el senador Navarro fundamenta el proyecto señalando que existen diversos instrumentos internacionales referentes a la libertad de expresión contenidos en el Derecho Internacional y en nuestro ordenamiento jurídico, que dan cuenta de la protección a dicho derecho fundamental.

Así, justifica la moción en fuentes tanto nacionales como internacionales, destacando dentro de estas últimas las siguientes:

- Resolución 59 de la 1° sesión de la Asamblea General de la ONU en 1946: *“la libertad de información es un derecho humano fundamental y la piedra de toque de todas las libertades a las cuales están consagradas las Naciones Unidas”*.
- Declaración Universal de Derechos Humanos de 1948, artículo 19: *“todo individuo tiene derecho a la libertad de opinión y de expresión; este derecho incluye el de no ser molestado a causa de sus opiniones, el de investigar y recibir informaciones y opiniones, y el de difundirlas, sin limitación de fronteras, por cualquier medio de expresión”*.
- Numerales 1 y 3 del artículo 13 de la Convención Americana de Derechos Humanos:

“1. Toda persona tiene derecho a la libertad de pensamiento y de expresión. Este derecho comprende la libertad de buscar, recibir y difundir información e ideas de toda índole, sin consideración de fronteras, ya sea oralmente, por escrito o en forma impresa o artística, o por cualquier otro procedimiento de su elección.

3. No se puede restringir el derecho de expresión por vías o medios indirectos, tales como el abuso de controles oficiales o particulares de papel para periódicos, de frecuencias radioeléctricas o de enseres y aparatos usados en la difusión de información o por

cualesquiera otros medios encaminados a impedir la comunicación y la circulación de ideas y opiniones”.

- Sumado a lo anterior, justifica el proyecto en expuesto en el Informe anual de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos del año 2012, de la Relatora Especial para la Libertad de Expresión, Dra. Catalina Botero, en la cual se manifiesta *“la complacencia de esta última con la decisión adoptada el 13 de junio de dicho año por la Comisión de Ciencia y Tecnología de la Cámara de Diputados, mediante la cual se deroga el artículo 36 B (letra a) de la Ley General de Telecomunicaciones, que castigaba con penas de prisión la operación o explotación de servicios o instalaciones de telecomunicaciones de libre recepción o de radiodifusión, sin autorización de la autoridad correspondiente.”* La decisión habría sido votada en el marco de la aprobación de la ley que crea la Superintendencia de Telecomunicaciones. De acuerdo con lo informado, la reforma *“suspende las penas de cárcel a la radiodifusión sin licencia; modifica el carácter de delito de acción pública (...) a delito de acción privada, mantiene multas y establece el comiso de equipos sólo en caso de reincidencia”.* Continúa expresando que *“la Relatoría Especial pone presente que las leyes en materia de radiodifusión deben adecuarse a los estándares internacionales y deben hacerse cumplir mediante el uso de sanciones administrativas proporcionales y no mediante el empleo del Derecho Penal, reiterando que toda restricción impuesta a la libertad de expresión por las normas sobre radiodifusión debe ser proporcionada...”*.

III. PROYECTO APROBADO EN GENERAL

El 2 de agosto de 2016, la Sala del Senado aprobó en general el proyecto de ley, que modificó la ley N° 18.168, General de Telecomunicaciones:

Numeral 1): eliminaba la expresión *“de radiodifusión”* del artículo 36 B letra a) de la referida ley, excluyendo, en consecuencia, de la aplicación de la sanción penal de presidio y las accesorias de multa de 5 a 300 UTM y de comiso de los equipos e instalaciones, a aquellos que operen o exploten servicios de telecomunicaciones de dicha naturaleza sin la autorización de la autoridad competente.

Numeral 2): incorporaba un nuevo artículo 36 C a la mencionada ley, mediante el cual se creaba una infracción administrativa referida al particular. Se establecía que comete falta el que opere o explote servicios o instalaciones de radiodifusión sin autorización de la autoridad correspondiente, y el que permita que, en su domicilio, residencia, morada o medio de transporte, operen tales servicios o instalaciones, concluyendo con la fijación de una multa de 1 a 3 UTM en estos casos.

IV. PROYECTO APROBADO EN PARTICULAR

La iniciativa fue modificada durante su discusión en particular, con la finalidad de obtener el mayor consenso posible.

Hubo consenso para eliminar la pena privativa de libertad, ya que es una pena desproporcionada e innecesaria, pero la mayoría de los Senadores consideraron que era pertinente mantener la pena de comiso, ya que es la sanción más eficiente.

Sobre el punto anterior, el Ejecutivo sostuvo que es necesario mantener la pena de comiso por las siguientes razones:

1. La pena de comiso es accesorio a la pena principal de multa y permite que su aplicación esté sujeta a todas las garantías procesales de un juicio penal.
2. El equipo empleado para la radiodifusión no autorizada emite señales que genera interferencia en servicios, no sólo radiales, sino también de televisión y de telefonía, en tanto utiliza indebidamente sectores del espectro radioeléctrico.

Contenido del Proyecto

Se presentan las siguientes modificaciones a la ley 18.168, General de Telecomunicaciones:

Numeral 1) Se deroga la letra a) del artículo 36 B.

Numeral 2) Se agrega el siguiente artículo 36 C:

Se establece la sanción de multa de 1 a 3 UTM y el comiso de los equipos e instalaciones para quienes operen o exploten servicios o instalaciones de radiodifusión sin autorización de la autoridad correspondiente, y para quienes, en su domicilio, residencia, morada o medio de transporte, operen tales servicios o instalaciones.

COMENTARIOS

Consideramos positivo las modificaciones presentadas durante la discusión en particular del proyecto, y sugerimos su aprobación. Destacamos que la sanción se mantenga en sede penal, ya que al igual que el hurto, la radiodifusión no autorizada vulnera los derechos de autor de quienes sí tienen derecho a transmitir dichas señales. La sanción se mantiene en sede penal, ya que el proyecto aprobado en particular contempla una sanción penal de comiso de los equipos e instalaciones utilizados para la radiodifusión sin autorización.

Manifestamos nuestro acuerdo en que se elimine la sanción de pena privativa de libertad, ya que es excesivamente desproporcionada en relación al delito cometido. Sin embargo, rebajar la multa de 5 a 300 UTM a una de 1 a 3 UTM es también una exageración. Sugerimos establecer una multa semejante a lo que se ha hecho con otros proyectos de ley, es decir establecer una multa sin base, pero con un techo razonable, como lo sería 50 UTM.