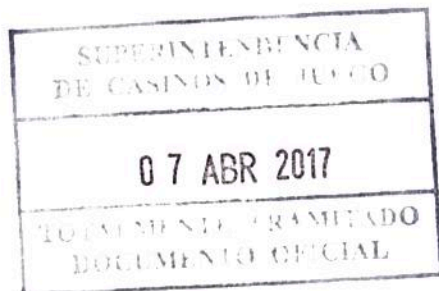


E11577/2016



IMPONE SANCIÓN CONTEMPLADA EN EL
ARTÍCULO 46 DE LA LEY N° 19.995 A LA
SOCIEDAD OPERADORA CASINO DE
JUEGOS PUNTA ARENAS S.A.

RESOLUCIÓN EXENTA N° 155

SANTIAGO, 07 ABR 2017

VISTOS:

Lo dispuesto en la Ley N° 19.995, que establece las Bases Generales para la Autorización, Funcionamiento y Fiscalización de Casinos de Juego y sus Reglamentos; la Ley N° 19.880, que establece las Bases de los Procedimientos Administrativos que rigen los actos de los Órganos de la Administración del Estado; la Circular N° 56 de 27 de agosto de 2014, de esta Superintendencia, la Resolución N° 1.600, de fecha 30 de octubre de 2008, de la Contraloría General de la República, que Fija Normas Sobre Exención del Trámite de Toma de Razón; Oficio Ordinario N°986 de fecha 30 de agosto de 2016, de esta Superintendencia, presentación de la sociedad operadora Casino de Juegos Punta Arenas S.A. PAR/090/2016 recibida con fecha 15 de septiembre de 2016, Oficio Ordinario N° 203 de 10 de marzo de 2017, de esta Superintendencia, presentación de fechas 22 de marzo de 2017 de la sociedad operadora Casino de Juegos Punta Arenas S.A. y los demás antecedentes del expediente administrativo sancionatorio respectivo;

CONSIDERANDO:

1. Que, mediante Oficio Ordinario N° 203 de 2 de febrero de 2017, de esta Superintendencia, se inició un proceso sancionatorio en contra de la sociedad operadora Casino de Juegos Punta Arenas S.A., debido a que al 30 de agosto de 2016 la sociedad operadora no había enviado el Plan de Revisión Anual 2016, señalándose que dicha situación que no habría sido corregida durante todo el año, de manera que habría infringido las instrucciones impartidas por este Órgano de Control establecidas en el Numeral 2.2 letra c) y Numeral 4 letra b) de la Circular N° 56 de fecha 27 de agosto de 2014, de esta Superintendencia y por incumplir las instrucciones dadas por esta Superintendencia conforme al artículo 46 de la ley 19.995 de 2005, relativas a las infracciones a dicha ley, reglamentos, instrucciones y órdenes impartidas por esta Superintendencia.

2.- Que, en su presentación de fecha 22 de marzo de 2017, la sociedad operadora Casino de Juegos Punta Arenas S.A. formuló sus descargos en el proceso sancionatorio iniciado contra esa sociedad operadora, sosteniendo, en términos generales, que:

- a) "el proceso de elaboración anual del Plan de Revisión Anual 2016 era parte de una preocupación de esta sociedad operadora".
- b) El Plan de Revisión Anual 2016 (versión 1.1. del 2016) fue elaborado y enviado a la Superintendencia de Casinos de Juego mediante carta PAR103/16 de fecha 18 de octubre de 2016, la que fue recibida por el presente órgano de control, luego que se publicaran en el Diario Oficial las modificaciones al Reglamento de Funcionamiento y Fiscalización de Casinos de Juego contenidas en el Decreto Supremo del Ministerio de Hacienda N° 1253 de 2005. "Además en relación a la aprobación de parte del Directorio, ella se realizó mediante Sesión Extraordinaria con fecha 7 de noviembre de 2016, tal como fue informado a la Superintendencia

mediante Carta Par 002/2017", documento que fue recibido por la Superintendencia de Casinos de Juego.

- c) La mencionada Circular N° 56 *"no se encuentra aludida o amparada claramente en la Ley N° 19.996 o en algún Reglamento que contemple normativa especial al efecto"*. Por ello exponen que *"los supuestos aludidos para configurar la infracción que a ella se pueden atribuir, en este caso, no están amparadas por la sanción legal. (...) Los supuestos aludidos para configurar la infracción se basan en una norma emitida y explicitada por autoridad administrativa, que no es posible extender de forma analógica a una ley y su correspondiente sanción."* Se transgrede el principio de legalidad y los principios del Derecho Penal que se deben observar al aplicar sanciones, en cuanto a su tipicidad, legalidad y culpabilidad. Para argumentar en dicho sentido la sociedad operadora citó la sentencia de 4 de diciembre de 2012, Rol N° 12.373-2011 de la Excelentísima Corte Suprema y expuso que *"las conductas censurables pueden estar contenidas en una ley, o un reglamento al que se haya sido remitido por vía legal el establecer conductas jurídicas, sujetas a sanciones, ya que de otra forma se estaría vulnerando de forma evidente los derechos fundamentales contenidos en los principios del Derecho Penal."* Argumentó que el Tribunal Constitucional *"ha establecido que la legalidad en cuanto a la conducta o infracción alegada por el órgano administrador debe tener su fuente en la Ley, y no en normas de carácter administrativo"*, basándose en la doctrina de doña Camila Boettiger Phillips, Profesora Investigadora de la Facultad de Derecho de la Pontificia Universidad Católica de Chile expuesta en las causas Rol 244-1996 y 480-2006. Así se infringirían además los principios de un debido proceso y todos aquellos que rigen el procedimiento administrativo.
- d) Hay una divergencia en la instrucción y ejecución de la Circular N° 56 de 2014 de la presente Superintendencia, que se ve reflejada en el plan de Regulación 2017, que plantea la necesidad de determinar plazos claros y clarificar el estándar de conducta para fiscalizar su cumplimiento. Añade que *"el marco regulatorio correspondiente está en proceso de desarrollo."*

3.- Que, a la presentación de fecha 22 de marzo de 2017 de la sociedad operadora Casino de Juegos Punta Arenas S.A. se acompañó la Carta Par 103/16 de fecha 18 de octubre de 2016 enviada desde Punta Arenas con Orden de Transporte N°696334702280 de la empresa de Courier CHILEEXPRESS junto a su constancia de recepción por la Superintendencia de Casinos de Juego el día 19 de octubre de 2016 a las 10:13 AM; el Plan de Revisión Anual 2016 (versión 1.1 del 2016); y la Carta PAR 002/17 de fecha 03 de enero de 2017 donde se adjunta Acta de Sesión Extraordinaria de Directorio de fecha 7 de noviembre de 2016.

4.- Que, en base a lo señalado en el considerando anterior y lo prescrito en la letra f del artículo 55 de la Ley N° 19.995, se estimó que esta Superintendencia tiene la facultad de resolver de plano, sin necesidad de abrir un término probatorio, luego de recibido los descargos, ya que puede fundar su decisión en los hechos que constan en el proceso y en los que son de pública notoriedad.

5.- Que, consta en el proceso que el Plan de Revisión Anual 2016 (versión 1.1. del 2016) fue elaborado y enviado a la Superintendencia de Casinos de Juego mediante carta PAR103/16 de fecha 18 de octubre de 2016, la que fue recibida por el presente órgano de control y aprobado por el directorio en sesión, cuya acta fue enviada a esta Superintendencia. Sin embargo, el nombramiento de los directores que sesionaron extraordinariamente con fecha 7 de noviembre de 2016, aprobando el acta en la cual se aprobaba el Plan de Revisión Anual 2016 (versión 1.1. del 2016) no ha sido autorizado por el presente Órgano de Control.

6.- Que, en este caso no corresponde a esta Superintendencia pronunciarse sobre la intención de la sociedad operadora de elaborar el Plan de Revisión Anual 2016, sino más bien sobre las acciones que realiza.

7.- Que, no es efectivo que la Circular N° 56 de 2014 de la Superintendencia de Casinos de Juego *"no se encuentra aludida o amparada claramente en la Ley N° 19.996 o en algún Reglamento que contemple normativa especial al efecto"*, como señala la sociedad operadora en su escrito de descargos. En efecto, la facultad de imponer sanciones y multas por infringir las instrucciones contenidas en las circulares dictadas por la Superintendencia de Casinos de Juego se desprende del número 11 del Artículo 42 de la Ley N° 19.995 en relación con el artículo 1° del Decreto N° 287 de 2005 del Ministerio de Hacienda. Además, el artículo 46 de la Ley N° 19.995 establece claramente que las infracciones de las instrucciones y órdenes que imparta la Superintendencia, que no tengan señalada una sanción especial, serán sancionadas en la forma ahí indicada. Así, se establece una sanción en la ley, precisa y suficiente que permite a los destinatarios saber que el incumplimiento de una instrucción de esta Superintendencia, en este caso la Circular N° 56 de 2014, será sancionada. Las instrucciones de esta Superintendencia obligan a sus destinatarios, no siendo meros consejos o guías sino mandatos imperativos que forman parte de la potestad reglamentaria de ejecución. Tanto es así que en virtud del artículo 46 de la Ley 19.995 se establece la posibilidad de sancionar por esta Superintendencia el incumplimiento de sus instrucciones, existiendo suficiente cobertura legal.

8.- Que, como bien señala la sociedad operadora en su escrito de descargos, en el plan de Regulación 2017 se propone determinar plazos claros y clarificar el estándar de conducta para fiscalizar el cumplimiento de la Circular N° 56 de 2014. Por lo que esta materia está en proceso de desarrollo.

9.- Que la sociedad operadora, Casino de Juegos Punta Arenas S.A., al no contar con el Plan de Revisión Anual 2016 debidamente aprobado por un directorio autorizado por la Superintendencia de Casinos de Juego, ha incumplido la normativa e instrucciones dispuestas en la letra d), numeral 2.2 de la Circular N° 56 de fecha 27 de agosto de 2014, de esta Superintendencia, que señala que la instancia de cumplimiento normativo debe considerar al menos *"elaborar un Plan de Revisión Anual aprobado por el directorio de la sociedad operadora"*. Además, se infringe la referida Circular, en su numeral 4 *"Información a la Superintendencia"* letra b), que señala que *"la sociedad operadora deberá remitir a esta Superintendencia la siguiente información: b) El plan de revisión anual debidamente aprobado por el directorio"*. Ello, en concordancia con el artículo 46 de la ley 19.995.

10.- Que el artículo 46 de la Ley N° 19.995 establece que *"las infracciones de esta ley, de sus reglamentos, y de las instrucciones y órdenes que imparta la Superintendencia, que no tengan señalada una sanción especial, serán sancionadas con amonestación o multa a beneficio fiscal de cinco a ciento cincuenta unidades tributarias mensuales, sin perjuicio de las sanciones establecidas en otros cuerpos legales"*.

11.- Que, en mérito de lo expuesto en los considerandos precedentes, y en virtud de las facultades que me confiere la ley,

RESUELVO

1.- Impónese a la sociedad operadora, Casino de Juegos de Punta Arenas S.A una multa a beneficio fiscal de 30 Unidades Tributarias Mensuales, por haber incumplido las instrucciones dadas por este ente fiscalizador acerca de la aprobación por el directorio de la sociedad operadora del Plan de Revisión Anual y su remisión a la Superintendencia, específicamente las obligaciones contenidas en el Numeral 2.2 letra c) y Numeral 4 letra b) de la Circular N° 56 de fecha 27 de agosto de 2014, de esta Superintendencia e incumplir las instrucciones impartidas por esta Superintendencia en el artículo 46 de la Ley 19.995 de 2005, que *"Establece las Bases Generales para la Autorización, Funcionamiento y fiscalización de casinos de juego"*. Ello, sin perjuicio de que este acto no significa la autorización del directorio de la sociedad operadora que sesionó extraordinariamente el 7 de noviembre de 2016, por lo que, en uso de sus facultades fiscalizadoras, esta



Superintendencia podrá realizar las medidas que resulten pertinentes en relación a dicho incumplimiento.

2.- El pago de la multa deberá efectuarse ante la Tesorería General de la República en el plazo de 10 días hábiles contado desde la notificación de la presente resolución y acreditarse ante la Unidad de Administración y Finanzas de esta Superintendencia.

3.- La presente resolución, conforme a lo prescrito en el artículo 55 literal h) de la Ley N° 19.995, podrá ser reclamada ante este Superintendente dentro de los 10 días siguientes a su notificación.

ANÓTESE, NOTIFIQUESE Y ARCHÍVESE



VIVIEN VILLAGRAN ACUÑA
SUPERINTENDENTA DE CASINOS DE JUEGO



JMG/csk

Distribución

- Sr. Gerente General Casino de Juegos Punta Arenas S.A.
- División Jurídica SCJ
- División de Fiscalización.
- Oficina de Partes SCJ