

EXP-19811-2020

**RESUELVE RECURSO DE REPOSICIÓN QUE
INDICA****VISTOS:**

Lo dispuesto en la Ley N°19.995, sobre Bases Generales para la Autorización, Funcionamiento y Fiscalización de Casinos de Juego; en la Ley N°18.575, Orgánica Constitucional de Bases Generales de la Administración del Estado, cuyo texto refundido coordinado y sistematizado fue fijado por el DFL N°1 de 2000, del Ministerio Secretaría General de la Presidencia; en la Ley N°19.880, que Establece Bases de los Procedimientos Administrativos que rigen los actos de la administración del Estado; en el Decreto Supremo N°1.722, de 2015, del Ministerio de Hacienda, que aprueba Reglamento para la Tramitación y Otorgamiento de Permisos de Operación de Casinos de Juego; en el Decreto N°32, de 2017 y en el Oficio Ordinario N°394, de 2020, ambos del Ministerio de Hacienda; en la Resolución Exenta N°430, de 24 de julio de 2020, de esta Superintendencia, que aprueba las Bases Técnicas para el proceso de otorgamiento de permisos de operación de casinos de juego; en la Resolución Exenta N°432, de 27 de julio de 2020, de esta Superintendencia, que declara abierto el proceso de otorgamiento o renovación de permiso de operación de casinos de juego; en el Decreto Supremo N°104, de 18 de marzo de 2020, del Ministerio del Interior y Seguridad Pública, que declara estado de excepción constitucional de catástrofe, por calamidad pública, en el territorio de Chile, prorrogado por Decreto Supremo N°269, de 12 de junio de 2020, del mismo Ministerio; la Resolución Exenta N°200, del 20 de marzo de 2020, del Ministerio de Salud que dispone medidas sanitarias que indica por brote de COVID-19; en el Oficio Circular N°5, de 16 de marzo de 2020, de la Superintendencia de Casinos de Juego, que instruye cierre de los casinos de juego a partir del 18 de marzo e informa suspensión de plazos en curso; en el Oficio Circular N°13, de 25 de marzo de 2020, de la Superintendencia de Casinos de Juego, que complementa oficio que instruye el cierre de los casinos de juego a partir de lo dispuesto en la Resolución Exenta N°200, de 2020, del Ministerio de Salud y en la Resolución N°7, de fecha 1° de julio de 2019, de la Contraloría General de la República, que Fija Normas sobre Exención del Trámite de Toma de Razón.

CONSIDERANDO:

1. Que, mediante la Resolución Exenta N°430, de 24 de julio de 2020, publicada con fecha 27 de julio de 2020 en el sitio web <http://betchile.scj.cl/apertura-del-proceso/>, la Superintendencia de Casinos de Juego (SCJ) aprobó las Bases Técnicas del proceso de otorgamiento de permisos de operación de casinos de juego.

2. Que, mediante la Resolución Exenta N°432, de 27 de julio de 2020, publicada en extracto en el Diario Oficial con fecha 30 de julio de 2020, la Superintendencia de Casinos de Juego declaró abierto el proceso de otorgamiento o renovación de permiso de operación de casinos de juego.

3. Que, con fecha 29 de julio de 2020, el Sr. Rodrigo González Ormazábal, en representación de Casino de Juegos de Talca S.A., presentó un recurso de reposición, de conformidad con lo establecido en el artículo 15 en relación con el artículo 59, ambos de la Ley N°19.880, sobre Bases de los Procedimientos Administrativos, en contra de las Resoluciones Exentas N°430 y N°432, de fecha 24 y 27 de julio de 2020, respectivamente, solicitando se acoja a tramitación el recurso y se dejen sin efecto las resoluciones indicadas, mientras se mantenga la prohibición de funcionamiento de la actividad de casinos de juego y hasta que ésta vuelva a desarrollarse en las condiciones anteriores al inicio de la pandemia.

4. Que, asimismo, el Sr. González Ormazábal, hace presente en el primer otrosí de su recurso, que fue solicitado un Informe a la Contraloría General de la República sobre la legalidad del proceso de otorgamiento de permiso de operación iniciado por esta Superintendencia; en el segundo otrosí, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 3° inciso final, 32 y 57 inciso 2° de la Ley N°19.880, solicita se sirva suspender los

efectuadas, Resolución

Exentas N°430 y N°432, citadas, ordenando la paralización del proceso de otorgamiento; en el tercer otrosí, solicita a la señora Superintendente arbitrar las medidas conducentes a fin de proceder a la paralización del proceso de otorgamiento o renovación de permisos de operación de casinos de juego, mientras se tramita el recurso de reposición planteado en lo principal; en el cuarto otrosí, el reponente solicita tener presente que el recurso de reposición es sin perjuicio, de las acciones que procedan por vía administrativa, judicial y de cualquier naturaleza, de las cuales hace expresa reserva, y finalmente, en el quinto otrosí, hace presente la personería con que actúa.

5. Que, a continuación el reponente funda su presentación en el Estado de Emergencia Sanitaria mundial decretado con fecha 30 de enero de 2020 por la Organización Mundial de la Salud, debido al brote del Coronavirus Covid-19, lo que motivó la declaración de estado de excepción constitucional de catástrofe en nuestro país decretado el pasado 18 de marzo del año en curso, el cual ha sido renovado manteniéndose a la fecha vigente, motivando el cierre nacional por un tiempo indefinido de cines, teatros, restaurantes, pubs, discotecas y eventos deportivos que congreguen público, mediante la Resolución Exenta N° 200, de fecha 20 de marzo del Ministerio de Salud y el cierre de los casinos por parte de la SCJ, mediante el Oficio Circular N°13/2020, de 25 de marzo de 2020. Inicialmente esta Superintendencia había instruido el cierre de los casinos entre el 18 y 29 de marzo de este año, a través del Oficio Circular N° 5.

A juicio del reponente, la apertura del proceso de otorgamiento o renovación de permiso de operación de casinos de juego estaba pensada para ser hecha en períodos o circunstancias normales y no para las circunstancias anormales imperantes en la actualidad.

Asimismo, el recurrente sostiene que, de continuarse con el proceso de otorgamiento o renovación de permiso de operación de casinos de juego, podrían vulnerarse normas o principios jurídicos como el de razonabilidad y el de certeza jurídica, contenidos en nuestra Constitución Política de la República.

Finalmente, el señor González Ormazábal señala en su presentación que, al no existir aún protocolos sanitarios que permitan poder desarrollar la actividad de casinos de juego, no es posible estudiar cualquier base de licitación que se proponga, y por ello, la certeza que implica poder postular sólo podrá tenerse una vez se tengan claros los límites sanitarios que fije la autoridad. A su entender, al no existir condiciones claras, se vulneran principios fundamentales que forman parte de este tipo de materias tales como la buena fe de terceros, seguridad jurídica y la confianza legítima.

6. Que, de conformidad con lo establecido en el artículo 26 de la Ley N°19.995, durante el año 2006, la Superintendencia de Casinos de Juego otorgó 12 permisos de operación de casinos de juego incluidas en él las licencias de juego y los servicios anexos en distintas ciudades del país por un período de 15 años.

7. Que, las sociedades operadoras adjudicatarias de los respectivos permisos de operación, iniciaron sus operaciones entre los días 29 de julio de 2008 y 14 de mayo de 2009, por lo que aquellos permisos vencen entre los días 29 de julio de 2023 y 14 de mayo de 2024.

8. Que, en virtud del artículo 19 literal a) de la Ley N°19.995 y artículo 10 del D.S. N°1.722, de 2015, del Ministerio de Hacienda, que aprueba el Reglamento para la Tramitación y Otorgamiento de Permisos de Operación de Casinos de Juego, la Superintendencia de Casinos de Juego, con una antelación que no podrá superar los 48 meses ni ser inferior a 36 meses, contados desde la fecha de vencimiento de los permisos en actual explotación, debe dictar una resolución declarando formalmente abierto el proceso de otorgamiento o de renovación de permisos de operación.

9. Que, asimismo, atendido lo dispuesto en el artículo 3° letra m) de la Ley N°19.995, en concordancia con lo prescrito en el artículo 12 del Decreto Supremo N°1.722 citado, esta Superintendencia debe aprobar las Bases Técnicas aplicables a las sociedades postulantes a un permiso de operación de casino de juego para ser evaluadas.

SANTIAGO, 26/08/2020

10. Que, teniendo presente este imperativo contexto normativo – legal y reglamentario -, la Superintendencia de Casinos de Juego, al aprobar las Bases Técnicas mediante la Resolución Exenta N°430, de 24 de julio de 2020 y declarar abierto el proceso de otorgamiento o renovación de permisos de operación de casinos de juego mediante la Resolución Exenta N°432, de 27 de julio de 2020, esto es, en un plazo no inferior a los 36 meses a la fecha de vencimiento de los permisos en actual explotación que se liberan, ha dado cumplimiento estricto a su mandato legal, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 6° y 7° de la Constitución Política.

11. Que, por las circunstancias anteriores no resulta procedente dejar sin efecto las Resoluciones Exentas N°430 y N°432, toda vez que ellas se encuentran ajustadas a derecho y su dictación obedece al cumplimiento del mandato expresamente establecido por el legislador de la Ley N° 19.995, modificada el año 2015 de conformidad a la Ley N° 20.856.

12. Que, sin perjuicio de lo anterior, es de público conocimiento que a partir de la segunda quincena del mes de diciembre de 2019 hasta la fecha inclusive, se ha producido un grave brote mundial del virus denominado coronavirus-2 del síndrome respiratorio agudo grave (SARS-CoV-2), que produce la enfermedad del coronavirus 2019 o COVID-19, con lamentables efecto en la vida y salud de las personas, como asimismo una contracción económica a nivel mundial de consecuencias aún no posibles de dimensionar.

13. Que, con fecha 18 de marzo de 2020, por medio del Decreto N°104, de 2020, del Ministerio del Interior y Seguridad Pública, se decretó estado de excepción constitucional de catástrofe, por calamidad pública, en el territorio de Chile, por 90 días. Así, el artículo 4° de dicho decreto dispone que, para el ejercicio de las facultades que ahí se entregan, *“los Jefes de la Defensa Nacional deberán tomar en consideración las medidas sanitarias dispuestas para evitar la propagación del Covid-19, en actos administrativos dictados por el Ministro de Salud”*.

Posteriormente, el estado de excepción constitucional de catástrofe fue prorrogado en todo el territorio chileno por medio del Decreto Supremo N°269, de 12 de junio de 2020 del Ministerio del Interior y Seguridad Pública, y sus modificaciones, por un plazo adicional de 90 días, extendiéndose hasta el día 15 de septiembre de 2020, sin perjuicio de una nueva prórroga según lo determinen las instancias pertinentes.

14. Que, mediante la Resolución Exenta N°200, del 20 de marzo de 2020, del Ministerio de Salud, publicada en el Diario Oficial el 21 de marzo, en el literal b) de su resuelto cuarto, se dispuso el cierre de “Pubs, Discotecas, cabarets, clubes nocturnos y lugares análogos”, entre los que se comprenden los casinos de juego, medida aplicable a todo el territorio de la República, que comenzó a regir desde las 00:00 del día 21 de marzo de 2020 por un plazo indefinido, hasta que las condiciones epidemiológicas permitan su supresión.

15. Que, a su vez en virtud del Oficio Circular N°5, de 16 de marzo de 2020, de la Superintendencia de Casinos de Juego, se ordenó al cierre de los casinos de juego desde el 18 de marzo hasta el 29 de ese mes. Dicho acto administrativo fue complementado por el Oficio Circular N°13, de 25 de marzo de 2020, de este mismo Servicio, que obligó el cierre de los casinos de manera indefinida en concordancia con las instrucciones establecidas por la autoridad sanitaria, indicada en el considerando precedente.

16. Que, producto del cierre de los casinos de juego y de la falta de ingresos brutos que ello conlleva, los Gobiernos Regionales y las municipalidades en las cuales se encuentran instalados los casinos de juego en actual explotación -destinatarios cada uno, en partes iguales, del 20% del impuesto específico con que se encuentra gravada la explotación comercial de la actividad- han dejado de percibir ingresos fiscales en el período de abril a julio de 2020, por un monto estimado de \$9.280.674.467.

17. Que, una de las principales características que define el permiso de operación, junto a la inversión que se realiza del proyecto con que se postula, es la oferta económica, que consiste en un monto de dinero expresado en unidades de fomento, ofrecido por una sociedad postulante a un permiso de operación o renovación del mismo y recaudado por el Servicio de Tesorerías, que será pagado anualmente a la municipalidad

correspondiente, en una en que se encuentre ubicado el casino. Se trata de una suma de dinero adicional al impuesto establecido en el artículo 59 de la ley N°19.995.

18. Que, por su parte, la preparación de la oferta técnica requiere junto con la presentación de la oferta económica, acompañar entre otros documentos, un informe económico-financiero del proyecto que se postula, el cual comprenderá, a lo menos, un estudio presupuestario; los flujos financieros correspondientes; la rentabilidad proyectada; y la descripción y origen de las fuentes de financiamiento del proyecto.

19. Que, en este contexto económico y sanitario desfavorable, tomando asimismo en consideración que la fecha de entrega de las ofertas técnicas y económicas se encuentra fijada para el día lunes 18 de enero de 2021, conforme a lo dispuesto en la Resolución Exenta N°432 ya citada, resulta difícil para los eventuales postulantes preparar las ofertas técnicas y económicas y proyectar flujos futuros, dado que hay cuarentena en gran parte de las comunas del país y que los protocolos de funcionamiento para operar casinos de juego se encuentran en tramitación para aprobación del Ministerio de Salud. Lo anterior dificulta también la debida competencia en el proceso de otorgamiento de permisos de operación.

20. Que, por su parte el artículo 32 de la Ley N° 19.880, que Establece Bases de los Procedimientos Administrativos que rigen los actos de la administración del Estado, a propósito de las Medidas Provisionales, dispone que una vez iniciado el procedimiento, el órgano administrativo respectivo podrá adoptar, de oficio o a petición de parte, las medidas provisionales que estime oportunas para asegurar la eficacia de la decisión que pudiera recaer, si existiesen elementos de juicio suficientes para ello.

21. Que, es un hecho público y notorio que la pandemia del COVID-19 ha afectado gravemente a nuestro país, existiendo a juicio de esta Superintendencia, a la fecha elementos suficientes para suspender el proceso de otorgamiento de permisos de casinos declarado abierto mediante la Resolución Exenta N°432, a fin de asegurar su eficacia, normal funcionamiento, contar con información suficiente y adecuada para postular y en consecuencia, hacer posible la mayor y necesaria competencia en el proceso de otorgamiento y renovación de permisos de operación de casinos de juego, de conformidad al texto vigente de la Ley N° 19.995.

22. Que, debido a lo anterior y con el objetivo de asegurar una mejor preparación por parte de los postulantes y renovantes al actual proceso de otorgamiento, se estima procedente acceder a la suspensión solicitada en el segundo otrosí del recurso.

RESUELVO:

1. **NO HA LUGAR** a la solicitud principal del recurso de reposición, presentado con fecha 29 de julio de 2020 por don Rodrigo González Ormazábal, en representación de Casino de Juego de Talca S.A., en cuanto a dejar sin efecto las Resoluciones Exentas N°430, de 24 de julio de 2020 y N°432, de 27 de julio de 2020, ambas de esta Superintendencia de Casinos de Juego.

2. **DE OFICIO** suspéndase a partir de la notificación de la presente resolución y por un plazo de 90 días corridos, el proceso de otorgamiento o renovación de permiso de operación de casinos de juego abierto mediante la Resolución Exenta N°432, por las consideraciones de hecho y de derecho contenidos en la presente resolución exenta.

3. **ESTESE A LO RESUELTO PRECEDENTEMENTE**, en relación con lo solicitado en el tercer otrosí de la presentación de fecha 29 de julio de 2020 efectuada por don Rodrigo González Ormazábal, en representación de Casino de Juego de Talca S.A.

4. **TÉNGASE PRESENTE** lo solicitado en el cuarto y quinto otrosí de la presentación de fecha 29 de julio de 2020 efectuada por don Rodrigo González Ormazábal, en representación de Casino de Juegos de Talca S.A.

5. NOTIFÍQUESE la presente Resolución conforme a lo dispuesto en el Oficio Circular N° 6, de 18 de marzo de 2020, de esta Superintendencia, que informa sobre proceso de notificación electrónica de actos administrativos y solicita información sobre casilla de correo electrónico para efectos de comunicación formal.

6. DÉJASE CONSTANCIA que en contra de la presente resolución se podrán interponer los recursos que en derecho resulten procedentes.

ANÓTESE, NOTIFÍQUESE Y ARCHÍVESE

Distribución:

- Sr. Rodrigo González Ormazábal, abogado en representación de Casino de Talca.
- Sr. Lientur Fuentealba Mier, gerente general Casino de Juego de Talca y presidente de la Asociación Chilena de Casinos de Juego.
- Sr. Rodrigo Guiñez Saavedra, gerente general de la Asociación Chilena de Casinos de Juego.
- Sr. Nicolás Imschenetzky Popov, presidente Marina del Sol S.A.
- Sr. Jaime Wilhelm Giovine, gerente general Sun Dreams S.A.
- Sr. Rodrigo Larraín Kaplan, gerente general Enjoy S.A.
- Sr. Héctor Salas, gerente general Casino de Colchagua S.A.
- Sr. Peter Müffeler, gerente general Casino Luckia Arica S.A.
- Sr. Luigi Giglio, gerente general Gran Casino de Copiapó S.A.
- Sr. Federico Raúl Díaz, gerente general Ovalle Casino Resort S.A.
- Divisiones y Unidades SCJ
- Archivo/Oficina de Partes