

**PROCEDIMIENTO ESPECIAL
SANCIONADOR.**

EXPEDIENTE: PES/44/2016.

**PROMOVENTE: PAVEL DAVID
SILVA MORALES.**

**PARTE INVOLUCRADA: JOSÉ
ANTONIO ESTEFAN GARFIAS,
Y LOS PARTIDOS POLÍTICOS:
ACCIÓN NACIONAL Y DE LA
REVOLUCIÓN DEMOCRÁTICA.**

**MAGISTRADO PONENTE:
MIGUEL ÁNGEL CARBALLIDO
DÍAZ.**

Oaxaca de Juárez, Oaxaca, trece de julio de dos mil dieciséis.

Vistos los autos para resolver el Procedimiento Especial Sancionador, identificado con la clave **PES/44/2016**, formado con motivo de la denuncia presentada por el ciudadano Pavel David Silva Morales, en contra del entonces candidato a gobernador José Antonio Estefan Garfias, así como los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, por ser probables responsables de la colocación de propaganda electoral en lugar prohibido y,

A n t e c e d e n t e s

Primero. Antecedentes legislativos.

1. Reforma constitucional en materia político-electoral. El diez de febrero de dos mil catorce, se publicó en el Diario Oficial de la Federación, el decreto en virtud del cual se reformaron, adicionaron y derogaron diversas disposiciones de la

Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, en materia político-electoral, dicho decreto entró en vigor al día siguiente de su publicación.

2. Expedición de la Ley General de Instituciones y Procedimientos Electorales. El veintitrés de mayo de dos mil catorce, se publicó en el Diario Oficial de la Federación, el decreto por el que se expidió la Ley General de Instituciones y Procedimientos Electorales, entrando en vigor el día siguiente de su publicación.

3. Reforma constitucional local en materia político-electoral. El treinta de junio de dos mil quince, se publicó en el Periódico Oficial del Estado, el decreto número 1263, por el que se reforman, adicionan y derogan diversas disposiciones de la Constitución Política del Estado Libre y Soberano de Oaxaca, entre otras, en materia político-electoral.

4. Expedición de la Ley de Instituciones y Procedimientos Electorales del Estado de Oaxaca. El nueve de julio de dos mil quince, se publicó en el Periódico Oficial del Estado, el decreto número 1290, por el que se crea la Ley de Instituciones y Procedimientos Electorales del Estado de Oaxaca.

5.- Declaración de invalidez de la Ley de Instituciones y Procedimientos Electorales del Estado de Oaxaca. Por sesión pública de resolución, de fecha cinco de octubre de dos mil quince, el Pleno de la Suprema Corte de Justicia de la Nación, resolvió la acción de inconstitucionalidad 53/2015 y sus acumuladas 57/2015, 59/2015, 61/2015 y 62/2015, en el sentido de declarar la invalidez total del decreto 1290, publicado el nueve de julio de dos mil quince, en el Periódico Oficial del Estado de Oaxaca, por medio del cual se expidió la Ley de Instituciones y Procedimientos Electorales del Estado de Oaxaca.

6. Proceso electoral local. El ocho de octubre de dos mil quince, dio inicio el proceso electoral local para la renovación de Gobernador, Diputados y Ayuntamientos que se rigen bajo el régimen de partidos políticos.

7. Instalación del Tribunal Electoral del Estado de Oaxaca. Mediante sesión pública de catorce de diciembre de dos mil quince, se instaló el Tribunal Electoral del Estado de Oaxaca, quedando integrado por los Magistrados, Maestro Víctor Manuel Jiménez Viloría, Maestro Miguel Ángel Carballido Díaz y Maestro Raymundo Wilfrido López Vázquez.

Segundo. Procedimiento especial sancionador. De las constancias de autos y de la narración de los hechos, que los denunciantes hacen en el escrito de demanda, se advierten los siguientes antecedentes del caso.

I.- Presentación de la queja. El veinte de mayo de dos mil dieciséis, se recibió en la Oficialía de Partes del Instituto Estatal Electoral y de Participación Ciudadana de Oaxaca, la queja presentada por el ciudadano Pavel David Silva Morales, ante el Consejo General del Instituto Estatal Electoral y de Participación Ciudadana de Oaxaca, en contra de del entonces candidato a gobernador José Antonio Estefan Garfias, así como los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, por ser probables responsables de la colocación de propaganda electoral en lugar prohibido.

II. Radicación de la queja. El veintiuno de mayo de dos mil dieciséis, la Comisión de Quejas y Denuncias del Instituto Estatal Electoral y de Participación Ciudadana de Oaxaca, radicó el escrito del ciudadano Pavel David Silva Morales, ante el Consejo General del Instituto Estatal Electoral y de Participación Ciudadana de Oaxaca, asignándole el número del expediente CQD/PSE/181/2016; y se reservó la admisión hasta

en tanto culminara la etapa de investigación; en ese sentido, ordenó realizar diversos requerimientos.

III. Admisión de queja, fecha de audiencia de pruebas y alegatos y emplazamiento. El veintisiete de junio del año en curso, la Comisión de Quejas y Denuncias del Instituto Estatal Electoral y de Participación Ciudadana de Oaxaca, tuvo por recibida diversa documentación, admitió a trámite el asunto, señaló fecha para audiencia de pruebas y alegatos y, ordenó emplazar a los denunciados José Antonio Estefan Garfias, así como los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática.

IV. Audiencia de Pruebas y Alegatos. Con fecha uno de julio de la presente anualidad, se celebró la audiencia de pruebas y alegatos, prevista en los artículos 300, del Código de Instituciones Políticas y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca, y 63, del Reglamento de Quejas y Denuncias del Instituto Estatal Electoral y de Participación Ciudadana de Oaxaca.

V. Cierre de instrucción y remisión de expediente. El cuatro de julio de dos mil dieciséis, la Comisión de Quejas y Denuncias del Instituto Electoral Local, declaró cerrada la instrucción y ordenó remitir a este Tribunal, el expediente del Procedimiento Especial Sancionador en comento, así como el informe circunstanciado correspondiente.

VI. Recepción ante el Tribunal Electoral del Estado de Oaxaca y turno de expediente. Con fecha ocho de julio de dos mil dieciséis, se recibió en la Oficialía de Partes de este Tribunal, el oficio número IEEPCO/CQD/1940/2016, signado por el Secretario Ejecutivo del Instituto Estatal Electoral y de Participación Ciudadana de Oaxaca, actuando como Secretario Técnico de la Comisión de Quejas y Denuncias, mediante el

que remitió el Procedimiento Especial Sancionador identificado con el número CQD/PSE/181/2016, del índice del Instituto Estatal Electoral y de Participación Ciudadana de Oaxaca, en ese sentido, por acuerdo de esa misma fecha, el Magistrado Presidente de este Tribunal, ordenó formar el expediente relativo al Procedimiento Especial Sancionador, quedando identificado con la clave **PES/44/2016**, del índice de este Tribunal y, turnó los autos al Magistrado Maestro Miguel Ángel Carballido Díaz, para los efectos legales correspondientes.

VII. Radicación y revisión de la integración del expediente.

Mediante proveído de fecha doce de julio del presente año, el Magistrado Ponente, acordó radicar el Procedimiento Especial Sancionador; asimismo, al encontrarse debidamente integrado el expediente, procedió a la elaboración del proyecto de sentencia; y turnó los autos al Magistrado Presidente, para que señalara fecha y hora para la sesión pública y ordenara publicar, en los estrados de este Órgano Jurisdiccional, en la lista de asuntos a tratar en dicha sesión.

VIII. Sesión pública de resolución. Por acuerdo de esa misma fecha, el Magistrado Presidente, señaló las diecinueve horas del día trece de julio del presente año, para poner a consideración del Pleno de este Tribunal, el proyecto de resolución respectivo y,

C O N S I D E R A N D O

Primero. Competencia. Este Tribunal Electoral del Estado de Oaxaca, es competente para conocer y resolver el presente asunto, en términos de lo dispuesto en los artículos 116, fracción IV, inciso c), de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; 25, apartado D y 114 BIS, de la Constitución Política del Estado Libre y Soberano de Oaxaca; TERCERO del Acuerdo General 01/2015, emitido por el entonces Tribunal

Estatal Electoral del Poder Judicial de Oaxaca. Esto es, porque en el caso a estudio, la materia de la controversia consiste en la indebida colocación de propaganda electoral en equipamiento urbano, atribuible al entonces candidato a Gobernador del Estado de Oaxaca, José Antonio Estefan Garfias, postulado por la coalición “Con Rumbo y Estabilidad por Oaxaca” así como a los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática.

Segundo. Planteamientos de la queja. El ciudadano Pavel David Silva Morales, mediante escrito presentado el veinte de mayo de la presente anualidad, ante la Oficialía de Partes del Instituto Estatal Electoral y de Participación Ciudadana de Oaxaca, denunció a José Antonio Estefan Garfias, así como a los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, por ser responsables de presuntas violaciones a las normas electorales en especial en colocar propaganda en equipamientos urbanos.

Del escrito de demanda del denunciante a lo que interesa al caso, que al efecto se transcribe:

“d) Narración expresa y clara de los hechos en que se basa la queja: el día 17 de mayo mientras transitaba en las cercanías del municipio de Ocotlán de Morelos me percte (sic) que existía propaganda del candidato a gobernador por los partidos acción nacional y partido de la revolución democrática siendo este un espacio público por lo que procedí a solicitar a la autoridad municipal que retirara dicha propaganda haciendo esto caso omiso de dicha solicitud por lo que procedí a tomar fotos misma que adjunto a la presente.

e) Ofrecer y aportar las pruebas con que cuente y que tenga relación directa con la materia de la queja: como ya ha quedado indicado adjunto fotografías impresas de los lugares donde se encuentra colgada la propaganda.

f) En su caso, las medidas cautelares, que se soliciten: Estimo que los hechos narrados violan la Constitución y las Leyes

Electorales porque: existe una prohibición expresa a colocar propaganda electoral en lugares públicos. Por ello solicito a ustedes, como Comisión de Quejas y Denuncias, que, en caso de resultar procedente, se dicte la adopción de la Medida Cautelar”.

Por su parte, al comparecer al procedimiento José Antonio Estefan Garfias, por conducto de su representante legal, manifestó que no reconoce la autoría, de la propaganda denunciada, que no violó en ningún momento lo establecido en los artículos 169 y 170, del Código de Instituciones Políticas y de Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca, así mismo, manifestó que en días anteriores en diversos puntos del estado de Oaxaca, ha sido retirada propaganda del candidato por la coalición “CREO”, en virtud de ello y con la finalidad de evitar cualquier tipo de responsabilidad atribuible a esta representación, se presentaron oportunamente ante dicho Instituto, los correspondientes escritos de denuncia por el retiro indebido de nuestra propaganda, así como el deslinde por el uso indebido que se le pudiera dar a dicha propaganda con el objeto de implicarlos.

Así mismo, el delegado especial del Partido de la Revolución Democrática, negó que dicho partido, haya cometido alguna infracción a la normativa electoral, pues no se aportaron pruebas idóneas y suficientes para demostrar la violación y se advierte se actualiza la causal de frivolidad y, menciona que la carga de la prueba corresponde al recurrente, por lo tanto, debe de operar la presunción de inocencia.

Por último, el Secretario General del Comité Directivo Estatal del Partido Acción Nacional, manifestó que no ha asumido funciones de colocación de lonas del Candidato a Gobernador.

Tercero. Pruebas. En el siguiente apartado se relacionan las pruebas admitidas por las partes.

Pruebas aportadas por el promovente Pavel David Silva Morales:

1. La Documental Pública, consistente en la copia simple de su Credencial para votar expedida por el Instituto Nacional Electoral.
2. La Técnica, consistente en una impresión fotográfica de la propaganda denunciada.

Pruebas aportadas por el Partido de la Revolución Democrática mediante escrito identificable con el número de folio interno 28985, signado por su representante propietario acreditado ante el Consejo General de este Instituto, el ciudadano Ariel Orlando Morales Reyes, en el cual refirió a su favor las documentales aportadas por esa autoridad administrativa:

1. La Documental Pública, consistente en la copia certificada del escrito presentado ante la Oficialía de Partes del Instituto e identificado con el folio número 24362.
2. La Documental Pública, consistente en la copia certificada de la certificación de hechos e identificado con el número LRM/CER-003/11-04-2016.
3. La Documental Pública, consistente en la copia certificada del escrito presentado ante la Oficialía de Partes de la autoridad instructora e identificado con el número 24817.
4. La Documental Pública, consistente en la copia certificada del escrito presentado ante la Oficialía de Partes del Instituto e identificado con el número 25310.

5. La Documental Pública, consistente en la copia certificada de la certificación de hechos e identificado con el número LRM/CER-013/29-04-2016.
6. La Documental Pública, consistente en la copia certificada del escrito presentado ante la oficialía de partes de la autoridad instructora e identificado con el número 26447.
7. La Documental Pública, consistente en la copia certificada del escrito presentado ante la Oficialía de Partes del Instituto e identificado con el folio número 26497.
8. La Documental Pública, consistente en la copia certificada del escrito presentado ante la Oficialía de Partes de la autoridad instructora e identificado con el folio número 26500.
9. La Documental Pública, consistente en la copia certificada del escrito presentado ante la Oficialía de Partes e identificado con el folio número 26567.
10. La Documental Pública, consistente en el informe rendido por el Delegado especial del Partido de la Revolución Democrática en el Estado de Oaxaca, de fecha veintiséis de mayo de dos mil dieciséis.
11. La Instrumental de Actuaciones, y
12. La Presuncional.

El denunciado José Antonio Estefan Garfias, no presentó medios de prueba, al comparecer por escrito a la audiencia de pruebas y alegatos, ni obra documento o constancia alguna como medio probatorio de su parte en el Procedimiento Sancionador Especial con el número de expediente CQD/PSE/181/2016.

El Partido Acción Nacional no presentó medios de prueba, al comparecer por escrito a la audiencia de pruebas y alegatos, ni

obra documento o constancia alguna como medio probatorio de su parte en el Procedimiento Sancionador Especial con el número de expediente CQD/PSE/181/2016.

Cuarto. Existencia del hecho a partir de la valoración probatoria. En el expediente se cuenta con elementos para tener por demostrado el siguiente hecho.

En primer lugar, se tiene por acreditado que, en el mercado de Morelos, perteneciente al Municipio de Ocotlán de Morelos Oaxaca, se encuentra, en la parte alta de la puerta principal, una lona de propaganda política, con medidas aproximadas de dos por seis metros, con fondo de color blanco, en el cual se distingue, a la mitad de la misma, una imagen del ciudadano José Antonio Estefan Garfias, como candidato al cargo de Gobernador del estado de Oaxaca, portando una camisa blanca con el logotipo de la coalición PAN-PRD y su nombre en el otro extremo de ésta y, de igual forma, se nota la imagen de tres damas y tres caballeros vestidos de civiles; sobre la mitad de la imagen de dichos individuos y del mismo candidato, se puede distinguir una leyenda en color naranja-azul que dice: "CREDITOS A EMPRENDEDORES" y al costado derecho, señala en orden las siguientes leyendas: "VOTA 5 DE JUNIO", "COALICIÓN PAN-PRD" (con el logotipo de estos partidos) "PEPE TOÑO ESTEFAN GARFIAS GOBERNADOR" "FIRME POR EL EMPLEO" y mencionado al calce las redes sociales para darle seguimiento en "Facebook", "Twitter" e "Instagram pepetoñoestefan."

Ello se prueba con el acta circunstanciada CIRC001/IEEPCO/CMEOM/25-05-2016, que obra en el expediente CQD/PSE/181/2016, respecto de la verificación de una lona colocada en la parte alta del mercado Morelos, que manifestó el ciudadano Pavel David Silva Morales, misma que

constituye una documental pública, cuyo valor probatorio es pleno, al ser instrumentada por una autoridad en ejercicio de sus facultades y atribuciones, de conformidad con lo señalado en los artículos 14, apartado 1, inciso a), apartado 3, inciso b); y 16, sección 2, de la Ley del Sistema de Medios de Impugnación en Materia Electoral y de Participación Ciudadana para el Estado de Oaxaca.

Así mismo, por lo que hace a la fotografía anexa en la diligencia citada, en principio constituye una prueba técnica, sin embargo, genera certeza sobre su contenido, toda vez, que fue robustecida con las descripciones que realizó la autoridad instructora, detallando de forma clara, las circunstancias de modo, tiempo y lugar en que fueron tomadas, teniendo aplicación al caso en estudio la jurisprudencia 36/2014, de rubro: **“PRUEBAS TÉCNICAS POR SU NATURALEZA REQUIEREN DE LA DESCRIPCIÓN PRECISA DE LOS HECHOS Y CIRCUNSTANCIAS QUE SE PRETENDEN DEMOSTRAR”**.

En ese sentido, este Tribunal tomando en consideración los medios de convicción antes citados, las afirmaciones de las partes, la verdad conocida y el recto raciocinio de la relación que guardan entre sí, considera que esa certificación de hechos, al no estar controvertida por las partes, genera convicción sobre la veracidad de los mismos, de conformidad con el artículo 16, párrafo 3, de la Ley del Sistema de Medios de Impugnación Materia Electoral y de Participación Ciudadana para el Estado de Oaxaca.

En este contexto, este Tribunal se ocupará en determinar si el hecho acreditado en el presente apartado, transgrede la norma electoral.

Quinto. Estudio de fondo. La *Litis* en el presente caso se constriñe a analizar la presunta violación al artículo 170, párrafo

1, fracción I, del Código de Instituciones y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca, por la indebida colocación de propaganda electoral en elementos de equipamiento urbano, atribuible al entonces candidato a Gobernador del Estado de Oaxaca, José Antonio Estefan Garfias, postulado por la coalición “Con Rumbo y Estabilidad por Oaxaca”; así como a los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática.

Es por ello, que, al colocar la lona de la propaganda electoral, en la parte alta del mercado Morelos, inmueble considerado como un elemento de equipamiento urbano, este acto, constituye una infracción a la normativa electoral estatal, por parte del ciudadano denunciado, así como una omisión de los partidos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, a su deber de cuidado respecto del actuar de su candidato.

A) Marco normativo. El artículo 41, Base IV, de la Constitución Federal, establece los plazos para la realización de campañas electorales, asimismo, señala que la ley respectiva dispondrá los requisitos y formas para los procesos partidistas de selección y postulación de candidatos a cargos de elección popular.

Por su parte en el artículo 161, del Código de Instituciones Políticas y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca, se precisa que la campaña electoral es el conjunto de actos realizados, entre otros, por los candidatos registrados para la obtención del voto; que son actos de campaña en general, las reuniones públicas, asambleas, marchas, debates públicos realizados en los términos de éste Código y, en general, los eventos en que los candidatos o voceros de los partidos, se dirigen al electorado para promover sus candidaturas; asimismo la propaganda electoral es el conjunto

de escritos, publicaciones, imágenes, grabaciones, proyecciones y, expresiones, que durante la campaña electoral producen y difunden los partidos políticos, los candidatos registrados y sus simpatizantes, con el propósito de presentar ante la ciudadanía las candidaturas registradas.

Ahora bien, dicho ordenamiento legal en su artículo 170, párrafo 1, fracción I, del Código de Instituciones Políticas y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca, prevé reglas para los partidos políticos y candidatos tratándose de la colocación de propaganda electoral, entre otras, que la misma no podrá fijarse o pintarse en elementos del equipamiento urbano, carretero o ferroviario, ni en accidentes geográficos cualquiera que sea su régimen jurídico.

Así también, el artículo 271, del código citado prevé como infracción de los candidatos a cargos de elección popular el incumplimiento de cualquiera de las disposiciones contenidas en ese código.

Por su parte, el artículo 9, inciso a), del Reglamento de Quejas y Denuncias del Instituto Estatal Electoral y de Participación Ciudadana para el Estado de Oaxaca, define como equipamiento urbano, a la categoría de bienes, identificados primordialmente con el servicio público, que comprenden al conjunto de inmuebles, instalaciones, construcciones y mobiliario accesorio a éstos, utilizado para prestar los servicios urbanos en los centros de población; desarrollar las actividades económicas y complementarias a las de habitación y trabajo, o para proporcionar servicios de bienestar social y apoyo a la actividad económica, cultural y recreativa, tales como: parques, servicios educativos, jardines, fuentes, mercados, plazas, explanadas, asistenciales y de salud, comerciales e instalaciones para protección y confort del individuo.

B) Caso concreto. El denunciante Pavel David Silva Morales, alega la colocación de propaganda electoral en la parte alta de un mercado, perteneciente a la localidad de Ocotlán de Morelos, atribuible al entonces candidato a gobernador el ciudadano José Antonio Estefan Garfias y a los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, el cual contenía propaganda alusiva a su candidatura a Gobernador para el Estado de Oaxaca.

En el caso a estudio, se analizará, si la propaganda denunciada se ajusta o no a la normativa electoral, en razón de los elementos siguientes:

1.- Propaganda electoral. Este Tribunal considera que el elemento denunciado, partiendo de la base que por las características del contenido y la temporalidad en que fue difundida, **constituye propaganda de naturaleza electoral**, pues como se advierte, tienen el propósito de promover al ciudadano José Antonio Estefan Garfias, entre el electorado como candidato a Gobernador del estado de Oaxaca, toda vez que, del contenido de la lona se desprenden expresiones vinculadas con el sufragio y tendiente a la obtención del voto.

Además de que, es un hecho público y notorio para este Tribunal, que el periodo de campaña para elegir al Gobernador del Estado de Oaxaca, fue del tres de abril al uno de junio de dos mil dieciséis y, en atención a que la propaganda señalada fue verificada el día veinticinco de mayo de la presente anualidad, se concluye que la misma tiene la naturaleza de propaganda electoral de campaña.

2.- Equipamiento urbano. Al respecto, para considerar un bien como equipamiento urbano debe reunir dos requisitos: 1. Que se trate de bienes inmuebles, instalaciones, construcciones y

mobiliario, y 2. Que tengan como finalidad presentar servicios urbanos en los centros de población; desarrollar actividades económicas complementarias a las de habitación y trabajo, o proporcionar servicios de bienestar social y apoyo a la actividad económica, cultural y recreativa.

En el caso a estudio, la lona denunciada fue puesta, sobre un mercado perteneciente a la localidad de Ocotlán de Morelos, el cual es determinado por la ley, como un elemento de equipamiento urbano.

Esto es así, ya que los elementos integrantes de un mercado se consideran de equipamiento urbano, objeto de la prohibición referida en el artículo 170, fracción I, del Código de Instituciones Políticas y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca, en atención a que dicho mercado trata de una construcción destinada para el comercio.

Tomando en consideración lo anterior, este Órgano Jurisdiccional considera que la propaganda denunciada transgrede la prohibición colgar propaganda en elementos del equipamiento urbano, carretero o ferroviario, ni en accidentes geográficos, prevista en el citado Código.

C) Responsabilidad. En el caso particular, la propaganda electoral relativa a la promoción atribuible al entonces candidato a Gobernador del Estado de Oaxaca, José Antonio Estefan Garfias, dirigida al electorado colocada en el inmueble ubicado en el mercado de Morelos, dentro del Municipio de Ocotlán de Morelos, misma que fue corroborada por la autoridad instructora, actualiza la prohibición prevista en el artículo 170, párrafo 1, fracción I, del Código de Instituciones Políticas y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca.

En ese tenor, el entonces candidato denunciado inobservó las reglas sobre la colocación de propaganda electoral, a que están obligados los partidos y candidatos.

Ello, porque tales reglas de propaganda buscan evitar que los elementos que conforman el equipamiento urbano se utilicen para fines distintos a los que están destinados, así como que la propaganda respectiva no altere sus características, al grado de que dañen su utilidad o constituyan factores de riesgo para los ciudadanos, ya que con independencia de la finalidad con la que otras estructuras sean colocadas en elementos del equipamiento urbano, éstas no pueden ser utilizadas para la colocación de la propaganda electoral, pues así se ha definido en la jurisprudencia 35/2009, que al rubro se transcribe: **“EQUIPAMIENTO URBANO. LOS VEHÍCULOS DEL SERVICIO PÚBLICO DE TRANSPORTE DE PASAJEROS NO FORMAN PARTE DE AQUÉL, POR LO QUE SE PUEDE FIJAR EN ELLOS PROPAGANDA ELECTORAL FEDERAL”**

El candidato señalado desconoció como suya la propaganda verificada por la autoridad instructora. Además, ofreció diversos folios de recepción donde aduce que denunció el retiro indebido de su propaganda, y con las que pretende acreditar que no se encontraba colocada propaganda electoral en el domicilio señalado.

No obstante, debe precisarse que dichas pruebas no son suficientes e idóneas para acreditar los extremos de su pretensión, pues tales pruebas debieron ser admiculadas con diversos medios de impugnación para generar convicción de la autenticidad de su contenido, en términos del artículo 16, párrafo 3, de la Ley del Sistema de Medios de Impugnación en Materia Electoral y de Participación Ciudadana para el Estado de Oaxaca.

De tal suerte que, se considera que con independencia de sus manifestaciones le asiste responsabilidad.

Además, debe tenerse en consideración que conforme a los artículos 161 y 170, del Código Electoral, se establece que el plazo que corresponde a la campaña electoral, los partidos políticos, candidatos y coaliciones tienen derecho a la difusión de propaganda electoral, en los plazos y términos establecidos, así como con las limitantes que la propia ley disponga, a fin de lograr un posicionamiento ante la ciudadanía.

De esta manera, existe la presunción legal, derivada del derecho de los partidos políticos, candidatos y coaliciones de colocar propaganda electoral dentro de una determinada entidad por la que contienden a los diferentes cargos de elección popular, pues son ellos quienes realizan diversas acciones para lograr dicho posicionamiento, entre las que se encuentran la creación y fijación de su propaganda.

Por tanto, si como se señaló en la parte relativa a la acreditación de los hechos denunciados de la presente sentencia y del análisis al contenido de la propaganda, se advierte el correspondiente nombre del candidato, así como un llamamiento al voto y el partido que lo postula, aunado a que la misma que se encontró dentro del estado de Oaxaca, por ello, se concluye que la colocación de la propaganda señalada, efectivamente corresponde al candidato señalado y por ende su responsabilidad directa.

En tales condiciones, existe responsabilidad por la colocación de la propaganda denunciada de José Antonio Estefan Garfias, en términos del artículo 170, párrafo 1, fracción I, del Código de Instituciones y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca.

D) Culpa invigilando de los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática. Los Partidos Políticos deben garantizar que la conducta de sus militantes, simpatizantes, candidatos e incluso terceros que actúen en el ámbito de sus actividades, se ajuste a los principios del Estado democrático, entre cuyos elementos destaca el respeto absoluto a la legalidad, de tal manera que las infracciones por ellos cometidas, constituyen el correlativo incumplimiento de la obligación del garante (partido político), que determina su responsabilidad, por haber aceptado, o al menos, tolerado, las conductas realizadas dentro de las actividades propias del instituto político, lo que implica, en último caso, la aceptación de sus consecuencias y posibilita la sanción al partido, sin perjuicio de la responsabilidad individual. Sirve de criterio orientador al caso concreto la tesis XXXIV/2004, de rubro: **“PARTIDOS POLÍTICOS SON IMPUTABLES POR LA CONDUCTA DE SUS MIEMBROS Y PERSONAS RELACIONADAS CON SUS ACTIVIDADES”**

De esta forma, si los partidos políticos no realizan las acciones de prevención necesarias serán responsables, bien porque aceptan la situación (dolo), o bien porque la desatienden (culpa), debiéndose en todo caso, deslindarse oportunamente, lo que no aconteció en la especie.

Al efecto, debe recordarse que, en el Derecho Administrativo Sancionador Electoral, existe la figura de la *culpa in vigilando*, es decir, la responsabilidad que surge en contra de una persona (física o jurídica), por la comisión de un hecho infractor del marco jurídico, misma que le es imputable por el incumplimiento del deber de cuidado que la ley le impone.

Esta figura está reconocida en los artículos 443, numeral 1, inciso a) de la Ley General de Instituciones y Procedimientos Electorales y 25, numeral 1, inciso a) de la Ley General de

Partidos Políticos, el cual impone a los partidos políticos, la obligación de conducir sus actividades dentro de los cauces legales y ajustar su conducta y la de sus militantes a los principios del Estado Democrático, respetando la libre participación política de los demás partidos políticos y los derechos de los ciudadanos.

En el caso concreto, en primer término, se tiene por acreditado que la coalición “Con Rumbo y Estabilidad por Oaxaca” formada por los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, postularon a José Antonio Estefan Garfias, como candidato a Gobernador del estado de Oaxaca, pues tal hecho fue reconocido por las partes y no fue materia de controversia en el presente procedimiento.

En segundo término, se tiene por acreditado que el candidato señalado, colocó su propaganda electoral en elementos de equipamiento urbano.

Con tal conducta, se soslaya lo prohibido por la norma consistente en colocar propaganda electoral en elementos de equipamiento urbano, la cual se encuentra prevista en el artículo 170, párrafo 1, fracción I, del Código de Instituciones y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca.

En ese sentido, los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, debieron garantizar que la conducta de su candidato se apegará a las normas establecidas en el Código Electoral.

Por lo anterior, dichos partidos son corresponsable de las conductas que se le atribuyen al entonces candidato a Gobernador del Estado de Oaxaca, José Antonio Estefan Garfias.

Es por ello, que este Tribunal, considera que el entonces candidato a Gobernador del Estado de Oaxaca, es responsable en forma directa por la colocación de su propaganda, mientras que, en el caso de los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, su responsabilidad es indirecta.

Sexto. Individualización de la sanción. Una vez evidenciadas las conductas infractoras del código electoral, atribuidas a las partes señaladas, este tribunal procederá a imponer a cada sujeto una de las sanciones previstas en la legislación electoral siguiendo los parámetros fijados por la Sala Superior del Tribunal Electoral del Poder Judicial de la Federación en el SUP-REP-136/2015 y sus acumulados.

En ese orden de ideas, una vez verificada la falta, procede localizar la clase de sanción que legalmente corresponda, tomando en cuenta, entre otras cuestiones, las siguientes:

1. La importancia de la norma transgredida, señalando los preceptos o valores que se trastocaron o se vieron amenazados y la importancia de esa norma dentro del sistema electoral.
2. Efectos que produce la transgresión, los fines, bienes y valores jurídicos tutelados por la norma (puesta en peligro o resultado).
3. El tipo de infracción y la comisión intencional o culposa de la falta, análisis que atañe verificar si el responsable fijó su voluntad para el fin o efecto producido, o bien, pudo prever su resultado.
4. Si existió singularidad o pluralidad de las faltas cometidas, así como si la conducta fue reiterada.

A partir de los parámetros citados, se realiza la calificación e individualización de la infracción con base en elementos

objetivos concurrentes, en específico, se deberá establecer si la infracción se tuvo por acreditada, y en su caso, se analizarán los elementos de carácter objetivo (la gravedad de los hechos y sus consecuencias, el tiempo, modo y lugar de ejecución), así como subjetivo (el enlace personal o subjetivo entre el autor y su acción) a efecto de graduar correctamente la conducta.

Al respecto, este órgano jurisdiccional concluye que se le debe imponer a las partes señaladas alguna de las sanciones previstas en la legislación electoral.

En este sentido, el artículo 281, del código electoral, establece las sanciones aplicables a los partidos políticos y a los candidatos, respectivamente, por la violación a la normativa electoral.

Cabe resaltar, que dicho catálogo de sanciones no obedece a un sistema tasado en el que el legislador establezca de forma específica qué sanción corresponde a cada tipo de infracción, sino que se trata de una variedad de sanciones cuya aplicación corresponde a la autoridad electoral competente, esto es, se advierte que la norma otorga implícitamente la facultad discrecional al órgano para la imposición de la sanción.

Para tal efecto, este tribunal estima procedente retomar la tesis histórica S3ELJ 24/2003, de rubro: **“SANCIONES ADMINISTRATIVAS EN MATERIA ELECTORAL. ELEMENTOS PARA SU FIJACIÓN E INDIVIDUALIZACIÓN”**, que sostenía que la determinación de la falta puede calificarse como levísima, leve o grave, y en este último supuesto como grave ordinaria, especial o mayor, lo que corresponde a una condición o paso previo para estar en aptitud de determinar la clase de sanción que legalmente se deba aplicar al caso concreto y, seleccionar de entre alguna de las previstas en la ley.

Ello en virtud, de que ha sido criterio reiterado de la Sala Superior del Tribunal Electoral del Poder Judicial de la Federación, en diversas ejecutorias, que la calificación de las infracciones obedezca a dicha clasificación.

Por lo tanto, para una correcta individualización de la sanción, en primer lugar, es necesario determinar si la falta a calificar es: i) levísima, ii) leve o iii) grave, y si se incurre en este último supuesto, precisar si la gravedad es de carácter ordinaria, especial o mayor.

Adicionalmente, es menester precisar que cuando se establece un mínimo y un máximo de la sanción a imponer, se deberá proceder a graduar la misma atendiendo a las circunstancias particulares del caso.

Cabe señalar que, si bien se determinó la actualización de la infracción por José Antonio Estefan Garfias y los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, por responsabilidad directa y por *culpa in vigilando*, respectivamente, la individualización de la sanción se abordará en su conjunto tomando en consideración que ambos ilícitos derivan de un mismo hecho.

Así, demostrada la infracción a la normatividad electoral por parte del candidato y partido político señalados, se procede a imponer la sanción correspondiente, en términos de lo dispuesto en el artículo 281, fracciones I y II, del código electoral, tomando en consideración las circunstancias que rodearon la conducta contraventora de la norma.

Bien jurídico tutelado. Como se razonó en la presente sentencia, el entonces candidato a Gobernador del Estado de Oaxaca, José Antonio Estefan Garfias y los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, inobservaron

las reglas de colocación de propaganda electoral referidas en el artículo 170, párrafo 1, fracción I, del Código de Instituciones y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca, particularmente aquella que establece que los partidos políticos y candidatos deben abstenerse de colocar propaganda electoral en elementos de equipamiento urbano.

Ello en virtud de que, esas instalaciones tienen la finalidad de prestar a la población servicios para desarrollar actividades destinada a prestar un servicio económico, a los ciudadanos originarios y vecinos de la comunidad de Ocotlán de Morelos.

Circunstancia de modo, tiempo y lugar.

a) Modo. Lona colgada en un mercado, alusiva a la campaña del entonces candidato a Gobernador del Estado de Oaxaca, José Antonio Estefan Garfias, de la cual fue considerada como elemento de equipamiento urbano.

b) Tiempo. Conforme al acta de hechos instrumentada por la autoridad instructora, se verificó que la propaganda denunciada se encontraba colgada el veinticinco de mayo de la presente anualidad.

c) Lugar. La propaganda electoral se localiza en la parte alta de la puerta principal del mercado Morelos, perteneciente al municipio de Ocotlán de Morelos, Oaxaca.

Beneficio o lucro. No se acredita un beneficio económico cuantificable en favor del candidato y partidos políticos en cuestión, en virtud de que se trata de difusión de propaganda electoral relativa al proceso electoral local 2015-2016.

Comisión dolosa o culposa de la falta. Las faltas atribuidas al candidato y a los partidos políticos fueron culposas, dado que no se cuenta con elementos que establezcan que además de

conocer y querer la conducta realizada, se tuviera conciencia de la antijuridicidad de ello.

Contexto fáctico y medios de ejecución. En el caso concreto, debe considerarse que la propaganda denunciada fue una lona en elementos del equipamiento urbano y tuvieron una ejecución aislada, dentro de la etapa de campañas del proceso electoral local 2015-2016.

Singularidad o pluralidad de la falta. La conducta atribuida al candidato no puede considerarse como pluralidad de infracciones o faltas administrativas. Lo anterior, con independencia de que a través de dicha conducta se haya tenido por acreditada la infracción al deber de cuidado de los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática.

Calificación de la falta. Al quedar acreditada la inobservancia a lo previsto en el artículo 170, párrafo 1, fracción I, del Código de Instituciones y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca, se considera procedente calificar la responsabilidad en que incurrió el entonces candidato a Gobernador del Estado de Oaxaca, José Antonio Estefan Garfias y los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, como **levísima**, y para la graduación de la falta se atenderá a las siguientes circunstancias:

- Se constató la lona solamente en la parte alta de un mercado, perteneciente al municipio de Ocotlán de Morelos, Oaxaca.
- El bien jurídico tutelado no está relacionado con la equidad en la contienda, sino con reglas relativas a la pinta de propaganda electoral.
- En autos se encuentra acreditado que la misma fue retirada.

- La conducta fue culposa.
- No se advierte beneficio o lucro económico alguno.

Por lo que hace a los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, al acreditarse la infracción en los artículos 443, numeral 1, inciso a) de la Ley General de Instituciones y Procedimientos Electorales y 25, numeral 1, inciso a) de la Ley General de Partidos Políticos, lo procedente es calificar su responsabilidad indirecta o *culpa in vigilando* como **levísima**, ello a través de la graduación de las siguientes circunstancias:

- Se acreditó una responsabilidad indirecta, relacionada con la omisión a su deber de cuidado respecto de la conducta de su candidato.
- El bien jurídico tutelado no está relacionado con la equidad de la contienda.
- La conducta fue culposa.
- No se advierte beneficio o lucro económico alguno.

Reincidencia. De conformidad con el artículo 286, párrafo 2, del Código de Instituciones Políticas y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca, se considera reincidente, quien ha sido declarado responsable del incumplimiento de alguna de las obligaciones a que se refiere la propia ley e incurre nuevamente en la misma conducta infractora, lo que en el presente caso no ocurre.

Sanción a imponer. Se determina que el entonces candidato a Gobernador del Estado de Oaxaca, José Antonio Estefan Garfias y los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, deben de ser objeto de una sanción

que tenga en cuenta las circunstancias particulares del incumplimiento, así como que cumpla con una de sus finalidades, que es la de disuadir la posible comisión de faltas similares que también pudieran afectar los valores protegidos por la norma transgredida, es aplicable al caso concreto la siguiente tesis XXVIII/2003, que al efecto se transcribe:

SANCIÓN. CON LA DEMOSTRACIÓN DE LA FALTA PROCEDE LA MÍNIMA QUE CORRESPONDA Y PUEDE AUMENTAR SEGÚN LAS CIRCUNSTANCIAS CONCURRENTES.- En la mecánica para la individualización de las sanciones, se debe partir de que la demostración de una infracción que se encuadre, en principio, en alguno de los supuestos establecidos por el artículo 269 del Código Federal de Instituciones y Procedimientos Electorales, de los que permiten una graduación, conduce automáticamente a que el infractor se haga acreedor, por lo menos, a la imposición del mínimo de la sanción, sin que exista fundamento o razón para saltar de inmediato y sin más al punto medio entre los extremos mínimo y máximo. Una vez ubicado en el extremo mínimo, se deben apreciar las circunstancias particulares del transgresor, así como las relativas al modo, tiempo y lugar de la ejecución de los hechos, lo que puede constituir una fuerza de gravitación o polo de atracción que mueva la cuantificación de un punto inicial, hacia uno de mayor entidad, y sólo con la concurrencia de varios elementos adversos al sujeto se puede llegar al extremo de imponer el máximo monto de la sanción.

Por lo tanto, se procede a imponer a los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, **una amonestación pública**, establecida en el artículo 281, fracción I, inciso a) del código electoral.

Por su parte, se procede a imponer a José Antonio Estefan Garfias, **una amonestación pública**, establecida en el artículo 281, fracción II, inciso a), del código electoral.

Lo anterior, al no tratarse de faltas dolosas, ni sistemáticas, además de que no existe reincidencia, la gravedad de las faltas fue calificada como **levísima** y los bienes jurídicos tutelados no están relacionados por la infracción al principio de equidad, por lo que esta Tribunal, en principio, estima que las sanciones consistentes en **amonestaciones públicas**, son suficientes para disuadir la posible comisión de infracciones similares en el

futuro y de ninguna forma puede considerarse desmedida o desproporcionada.

Séptimo. Notifíquese, al denunciante en los estrados de este tribunal, y para su conocimiento, a la cuenta de correo electrónico pavel_david29@hotmail.com, proporcionada bajo su más estricta responsabilidad para recibir notificaciones, toda vez que el domicilio señalado en su escrito de queja es impreciso, pues únicamente refiere, la calle de Morelos 101-G, interior 4, sin precisar a qué colonia, municipio y entidad federativa pertenece, en forma personal a los denunciados José Antonio Estefan Garfias, y a los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, en los domicilios señalados para tal efecto, mediante oficio a la autoridad instructora; de conformidad con lo establecido en los artículos 26, 27 y 29, de la Ley del Sistema de Medios de Impugnación en Materia Electoral y de Participación Ciudadana para el Estado de Oaxaca.

Por lo expuesto, fundado y motivado, se,

RESUELVE

PRIMERO. Este Tribunal Electoral del Estado de Oaxaca, es competente para emitir la presente resolución, en términos del considerando PRIMERO de esta determinación.

SEGUNDO. Es existente la infracción al artículo 170, párrafo 1, fracción I, del Código de Instituciones Políticas y Procedimientos Electorales para el Estado de Oaxaca, atribuida al entonces candidato a Gobernador del Estado de Oaxaca, José Antonio Estefan Garfias y a los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, en términos del considerando QUINTO de la presente sentencia.

TERCERO. Se impone al ciudadano José Antonio Estefan Garfias y a los partidos políticos: Acción Nacional y de la Revolución Democrática, una amonestación pública en términos del considerando SEXTO de la presente ejecutoria.

CUARTO. Notifíquese a las partes en los términos precisados en el considerando SÉPTIMO del presente fallo.

En su oportunidad, remítanse los autos al archivo jurisdiccional de este Tribunal, como asunto definitivamente concluido.

Así por unanimidad de votos, lo resuelven y firman los integrantes del Pleno del Tribunal Electoral del Estado de Oaxaca, Magistrado Maestro Raymundo Wilfrido López Vásquez, Presidente; Magistrados Maestros Miguel Ángel Carballido Díaz, y Víctor Manuel Jiménez Viloría; quienes actúan ante el Maestro Rafael García Zavaleta, Secretario General que autoriza y da fe.