



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

D. ALFONSO RAMOS DE MOLINS SAINZ DE BARANDA, Secretario del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, en uso de las competencias que le otorga el artículo 40 del Reglamento de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, aprobado por Real Decreto 1994/1996, de 6 de septiembre,

CERTIFICA:

Que en la Sesión nº 06/05 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 3 de marzo de 2005, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el que se aprueba la

Resolución sobre el conflicto de interconexión entre Operadora de Telecomunicaciones Opera S.L. y Telefónica de España S.A.U. acerca de la obligación de negociar el acceso a numeraciones 905 de Opera.

DT 2004/1926

I. ANTECEDENTES DE HECHO

Primero. Con fecha 7 de diciembre de 2004 tuvo entrada en el Registro de esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones (CMT) un escrito de Operadora de Telecomunicaciones Opera, S.L. (Opera) por el que plantea un conflicto de interconexión con Telefónica de España, S.A.U. (Tesau). En dicho escrito se manifiesta que:

- A pesar de las reiteradas solicitudes de Opera a Tesau de una oferta para negociar posibles soluciones para la interconexión del tránsito 905 que Opera solicita, Tesau no ha formulado ninguna propuesta o realizado ningún esfuerzo para negociar con Opera estas posibles soluciones.
- Tesau había indicado mediante escrito recogido en la resolución de 22 de julio de 2004 sobre el expediente DT2004/761 que *“va a hacer sus mejores esfuerzos para negociar con Opera posibles soluciones para la interconexión del tráfico 905 que Opera solicita”*. El incumplimiento de este compromiso provoca un grave perjuicio económico a Opera, así como un impedimento para *“la utilización de nuevos servicios y despliegue de redes, y el acceso en condiciones de igualdad, e impulsar la cohesión territorial, económica y social”*.

Opera solicita a la CMT que:

- Inste a Tesau a que realice sus mejores esfuerzos para negociar con Opera posibles soluciones para la interconexión del tráfico 905 que Opera solicita.
- No considerar como antecedente de hecho válido comunicación alguna de Tesau a la CMT en términos análogos a los que indicó Tesau el día 26 de junio de 2004 *“...que va a hacer sus mejores esfuerzos para negociar con Opera posibles soluciones...”* a la hora de resolver cualquier futuro conflicto de interconexión en el



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

que intervenga Tesau, en tanto en cuanto Tesau no demuestre fehacientemente ante dicha CMT que efectivamente ha cumplido con el compromiso adquirido en dicho escrito.

Segundo. La Comisión, en uso de la habilitación competencial prevista en la normativa sectorial de aplicación y en la legislación general de procedimiento administrativo, procedió a remitir a los interesados Opera y Tesau, con fecha de 21 de diciembre de 2004, escritos mediante los cuales se les comunicaba que, en virtud de la solicitud de intervención presentada por la primera, había quedado iniciado el correspondiente procedimiento administrativo.

Tercero. Examinada la información presentada, los Servicios de la Comisión emitieron, con fecha 31 de enero de 2005, informe sobre el objeto de este expediente. En el citado informe se establecía que los servicios podrían elevar al Consejo la siguiente determinación:

- Telefónica debe presentar a Opera, en el plazo de un mes desde la notificación de la Resolución del presente procedimiento administrativo, una propuesta con el objeto de alcanzar acuerdos en relación con el tráfico 905 de Opera para facilitar el acceso desde cualquier punto de la red de Tesau y el tránsito por Tesau desde cualquier punto de las redes de otros operadores. Opera y Tesau deberán hacer sus mejores esfuerzos y negociar de buena fe.

Cuarto. El día 14 de febrero de 2005 se registra en esta Comisión un escrito de Tesau como respuesta al informe de los Servicios en el cual manifiesta su conformidad con los planteamientos que los Servicios Técnicos proponen elevar al Consejo.

II. FUNDAMENTOS DE DERECHO

II.1 Habilitación competencial de la CMT

En relación con la solicitud de intervención presentada por Opera, las competencias de esta Comisión para intervenir se derivan de lo dispuesto en la normativa sectorial. En concreto, la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones (en adelante, LGTel), en su artículo 48.2, indica que la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones tendrá por objeto, entre otras cuestiones, el establecimiento y supervisión de las obligaciones específicas que hayan de cumplir los operadores en los mercados de telecomunicaciones y la resolución de los conflictos entre operadores. Dichas competencias generales se concretan en la habilitación competencial de esta Comisión para actuar en esta materia, recogida en el apartado 3. letra d) del mismo artículo, que establece que es función de esta Comisión la resolución vinculante de los conflictos que se susciten entre operadores en materia de acceso o interconexión.

Asimismo, el artículo 11.4 de la LGTel establece que la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones podrá intervenir en las relaciones entre operadores, a petición de cualquiera de las partes implicadas, o de oficio cuando esté justificado, con objeto de fomentar y, en su caso, garantizar la adecuación del acceso, la interconexión y la interoperabilidad de los servicios, así como la consecución de los objetivos establecidos en el artículo 3 de esta misma Ley. A tales efectos, el artículo 14 de la LGTel señala que conocerá la Comisión del Mercado de Telecomunicaciones de los



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

conflictos en materia de obligaciones de interconexión y acceso derivadas de esta ley y de sus normas de desarrollo. En consecuencia, se debe concluir que esta Comisión está especialmente habilitada para conocer y resolver sobre el conflicto planteado por Opera.

II.2 Resolución del conflicto de interconexión 2004/761

En la resolución del expediente 2004/761 de 22 de julio de 2004 sobre el conflicto de interconexión respecto del encaminamiento de tráfico a numeraciones 905 de Opera desde, o en tránsito por, la red de Tesau, se estudió la petición de Opera para que, con un único Punto de Interconexión con la central CSD de La Rioja, Tesau ofreciese el acceso desde cualquier punto de su red y el tránsito desde cualquier punto de las redes de otros operadores, así como la posibilidad de emplear los haces generales de interconexión. En particular esta Comisión resolvió:

“Primero.- Considerar como no razonables las peticiones de Opera en relación con el encaminamiento de llamadas masivas a servicios 905 para que Tesau le proporcione servicios adicionales a los cubiertos en la actual OIR.

Segundo.- Tesau está obligada a transitar las llamadas procedentes de un tercer operador, fijo o móvil, con el que tenga firmado acuerdo de tránsito de 905 y con destino a Operadora de Telecomunicaciones, S.L., siempre que los Pdl de origen y destino se encuentren en la misma área nodal”.

Esta Resolución debe ser entendida en las condiciones actuales de configuración de redes de Tesau y Opera y dentro del marco de la Oferta de Interconexión de Referencia (OIR) de Tesau. En la OIR vigente no está prevista la entrega del tráfico 905 en un solo Punto de Interconexión desde cualquier acceso del territorio nacional. Por tanto, con el catálogo de la actual OIR no sería posible ofrecer los servicios demandados por Opera con la actual configuración de red de este operador.

Opera, para defender su solicitud, hace referencia al informe de los Servicios y a la respuesta de Tesau. Es preciso recordar que la postura de la Comisión que ha de ser considerada como vinculante es la que queda expuesta en sus Resoluciones, no los diferentes informes preliminares que hayan podido ser debatidos durante la fase de instrucción de un procedimiento administrativo.

Así la resolución al procedimiento 2004/761 ha de ser entendida como que no es razonable satisfacer las peticiones de Opera sobre la base de los servicios de la vigente OIR, ya que ello implicaría en la práctica aplicar a servicios de encaminamiento distintos los actuales precios regulados (pe. tránsito nacional de tráfico de llamadas masivas, frente a tránsito nacional normal). Es decir, no se pretende establecer a priori la falta de razonabilidad de la petición de Opera en todos los casos, sino en los términos en que inicialmente fue planteada: en el contexto de la OIR.

El artículo 22 del Reglamento de mercados, acceso, y numeración (Real decreto 2296/2004 de 10 de diciembre) establece la obligación clara por parte de Tesau a negociar cualquier servicio de interconexión, aunque el mismo no se encuentre recogido en su OIR vigente, a petición de cualquier operador. Es por ello que esta Comisión no pretende impedir la búsqueda de buena fe de otras soluciones al margen



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

de la OIR por el hecho de que un operador tenga desplegada una red menos amplia que la de Tesau. Incluso en la OIR están incluidos otros servicios con objeto de satisfacer las necesidades de operadores cuyos ámbitos geográficos de operación o de extensión de su red y objetivos comerciales difieren de los de Tesau o de otros operadores con una implantación de red mayor.

II.3 Negociación de posibles soluciones

En la Resolución de 22 de julio de 2004 del procedimiento 2004/761 se indica que:

“En las condiciones actuales de configuración de redes de Tesau y Opera, utilizando haces específicos durante todo el tramo de llamadas, y sin realizar ninguna modificación, Tesau no estaría obligada a la entrega a Opera de la numeración específica 905 desde cualquier lugar del territorio nacional, ya que ni Telefónica tiene desplegados haces específicos entre sus centrales de tránsito ni Opera tiene desplegados Pdl's en todas las áreas nodales.

Con la estructura de red existente, una manera de conseguir acceso nacional al servicio 905 de Opera sería que desde La Rioja se estableciesen conexiones vía transmisión a las centrales nodales de las que dependan las centrales locales desde las que se quiera tener acceso (despliegue de Pdl's virtuales). Alternativamente podría hacerse uso de las posibilidades de los servicios mayoristas de compartición o de tránsito por otros operadores.

Aunque la petición de Opera para ofertar un servicio nacional 905 puede entenderse como comprensible dada la naturaleza no-geográfica de la numeración, para cumplir con sus deseos Tesau debería realizar adaptaciones en su red, tales como el establecimiento de nuevos haces dedicados para tráficos de llamadas masivas entre centrales de tránsito, con un coste que haría a priori desproporcionado el precio del servicio mayorista resultante de este servicio para Opera, si fuese este operador el único que tuviera que cubrir los costes asociados al despliegue ad-hoc de Tesau. Con estas condiciones y los precios resultantes sería muy improbable que el servicio proporcionado por Opera pudiera ser competitivo.

Podría estimarse el abordar, en el marco de una modificación futura de la OIR, la definición de un nuevo servicio de tránsito a 905 a nivel nacional, siempre que hubiera suficiente demanda de operadores interesados para ello. Ello haría más racional el despliegue necesario de Tesau”.

Puesto que ni Tesau tiene desplegados haces específicos entre sus centrales de tránsito ni Opera tiene desplegados Pdl's en todas las áreas nodales, no son aplicables las condiciones de la OIR vigente.

En cualquier caso Opera y Tesau pueden negociar una solución diferente a las establecidas actualmente en la OIR. Cualquiera de las dos partes puede iniciar la negociación y en el marco de relaciones normales y buena fe entre operadores puede llegarse a alternativas que satisfagan a ambas partes.

Para entregar llamadas masivas desde cualquier punto de la red de Tesau sin ampliar los puntos de interconexión entre ésta y Opera, sería preciso realizar ciertas adaptaciones en la red de Tesau. Dado que es Tesau quien mejor conoce su red,



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

parece coherente que las posibles soluciones que puedan establecerse deban ser propuestas por este operador. Estas soluciones propuestas deberían ir orientadas a solventar el problema concreto con el que se encuentra Opera.

Se mantienen los planteamientos anteriores, que fueron expuestos en el informe de los Servicios, ya que Tesau ha expresado su conformidad y Opera no ha realizado alegaciones en contra.

Conforme a los anteriores hechos y fundamentos de derecho, esta Comisión

RESUELVE

Único. En el plazo de un mes desde la notificación de la presente Resolución, Tesau deberá presentar a Opera una propuesta con el objeto de alcanzar acuerdos en relación con el tráfico 905 de Opera para facilitar el acceso desde cualquier punto de la red de Tesau, así como el tránsito por Tesau desde las redes de otros operadores. Opera y Tesau deberán hacer sus mejores esfuerzos y negociar de buena fe.

El presente certificado se expide al amparo de lo previsto en el artículo 27.5 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, y el Artículo 23.2 de la Orden de 9 de abril de 1997, por la que se aprueba el Reglamento de Régimen Interior de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, con anterioridad a la aprobación del Acta de la sesión correspondiente.

Asimismo, se pone de manifiesto que contra la Resolución a la que se refiere el presente certificado, que pone fin a la vía administrativa, podrá interponerse, con carácter potestativo, recurso de reposición ante esta Comisión en el plazo de un mes desde el día siguiente al de su notificación o, directamente, recurso contencioso-administrativo ante al Sala de lo Contencioso Administrativo de la Audiencia Nacional, en el plazo de dos meses a contar desde el día siguiente a su notificación, de acuerdo con lo establecido en el artículo 48.17 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, la Disposición adicional cuarta, apartado 5, de la Ley 29/1998, de 13 de julio, Reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa, y el artículo 116 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común. Modificada por la Ley 4/1999, de 13 de enero, y sin perjuicio de lo previsto en el número 2 del artículo 58 de la misma Ley.

EL SECRETARIO

Vº.Bº

EL PRESIDENTE

Alfonso Ramos de Molins Sainz de Baranda

Carlos Bustelo García del Real