



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

D. JAIME ALMENAR BELENGUER, 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 39/05 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, celebrada el día 4 de noviembre de 2005 se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el cual, en relación con el expediente **RO 2005/961** se aprueba la siguiente

RESOLUCIÓN POR LA QUE SE PONE FIN AL PERIODO DE INFORMACIÓN PREVIA INICIADO A INSTANCIA DE LA ENTIDAD AVANCES EN TELEFONÍA, S.L. EN RELACIÓN CON LAS PRESUNTAS LIMITACIONES EN LA PRESTACIÓN DEL SERVICIO TELEFÓNICO MÓVIL POR PARTE DE TELEFÓNICA MÓVILES ESPAÑA, S.A.U.

ANTECEDENTES DE HECHO

Primero.- Con fecha 20 de junio de 2005 se recibió en el Registro de esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones escrito de la entidad AVANCES EN TELEFONÍA, S.L. (en adelante, AVANCES) por el que denunciaba que la entidad TELEFÓNICA MÓVILES ESPAÑA, S.A.U. está solicitando una fianza de 300 euros para acceder a los servicios de tarificación adicional desde tarjetas de modalidad “post-pago”.

Concretamente, AVANCES señalaba que «*TME restringe el acceso a números de tarificación adicional cuando las llamadas se realizan desde tarjetas de modalidad “post-pago” o mediante contratos de Líneas para Empresas.*»

«*Puestos en contacto con el servicio de atención al cliente (...) la interlocutora nos informa de la realidad de dichas restricciones, y que para poder levantarlas es imprescindible la prestación de una fianza de 300 euros por cada línea (...).*»



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Como consecuencia, solicitaba se procediera a la apertura de un procedimiento administrativo por el que se declarara la improcedencia de esta situación y la apertura de procedimiento sancionador contra TME.

Segundo.- De conformidad con lo previsto en el artículo 69.2 de la Ley 30/1992, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común (LRJPAC), se acordó abrir un período de información previa con el fin de conocer las circunstancias del caso y la conveniencia o no de iniciar el correspondiente procedimiento.

Por escrito del Secretario, de fecha 11 de julio de 2005, se comunicó a TME la apertura del período de información previa, concediéndole un plazo de diez días para que adujeran las alegaciones y aportaran los documentos que estimaran convenientes.

Tercero.- TELEFÓNICA, mediante escrito con fecha de entrada en el Registro de esta Comisión de 26 de julio de 2005, presentó alegaciones en las que manifestaba que:

«La solicitud de dicha fianza, se debe a razones objetivas de carácter económico que justifican la adopción de este tipo de medida en el caso concreto de AVANCES EN TELEFONÍA, S.L. Naturalmente, el establecimiento de relaciones comerciales entre dos empresas necesariamente debe tener presente el conocimiento mutuo que pueda resultar de las relaciones previas entre ambas partes y de las que resultan unos antecedentes específicos.

TME ha venido conociendo y sufriendo actuaciones previas de Avances en Telefonía con relación a la utilización irregular de tarjetas prepago Movistar Activa. Estas circunstancias han motivado (...) la suspensión de la interconexión de determinados números de tarificación adicional utilizados por esa Compañía siguiendo escrupulosamente los procedimientos aprobados para estos supuestos por la CMT.

Todos los antecedentes y circunstancias objetivas ya conocidos por la larga y controvertida relación previa con Avances de Telefonía en el ámbito de los servicios de tarificación adicional, que han generado un perjuicio económico a TME, hacen natural ciertas cautelas específicas cuando esta entidad se dirige a TME con una solicitud de acceso a los servicios de tarificación adicional, dando por ello lugar a la solicitud extraordinaria de una garantía razonable.»

Como consecuencia de lo anterior, TME solicitaba se archivara el expediente de referencia.

Cuarto.- Mediante escrito del Secretario, de fecha 11 de julio de 2005, se requirió a AVANCES para que subsanara su solicitud, de conformidad con lo



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

establecido en el artículo 71.1 y 76.1 de la LRJPAC. En concreto se solicitaba se remitiese la siguiente documentación:

“Copia del contrato o contratos suscritos con TELEFÓNICA MÓVILES ESPAÑA, S.A.U. a través de los cuales se procedía al alta las dos líneas telefónicas a las que hace referencia su escrito de denuncia.”

El escrito fue entregado a la entidad, según consta en el acuse de recibo remitido por el Servicio de Correos, el 13 de julio de 2005, no habiéndose recibido hasta la fecha la documentación solicitada.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Primero.- Habilitación competencial.

La Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, en su artículo 48.2, dispone que la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones tiene por objeto el establecimiento y supervisión de las obligaciones específicas que hayan de cumplir los operadores en los mercados de telecomunicaciones y el fomento de la competencia en los mercados de los servicios audiovisuales, conforme a lo previsto por su normativa reguladora, la resolución de los conflictos entre los operadores y, en su caso, el ejercicio como órgano arbitral de las controversias entre los mismos. Para ello ejercerá las funciones atribuidas en el punto 3º del mismo artículo, incluida el ejercicio de la potestad sancionadora en los términos previstos en la citada Ley.

Por otra parte, esta Comisión adecuará sus actuaciones a lo previsto en la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común (LRJPAC), texto legal al que, en virtud de lo dispuesto en el artículo 2 del Reglamento de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, se sujeta el ejercicio de las funciones públicas que la Comisión tiene encomendadas.

En concreto los artículos 68 y 69.1 de la LRJPAC habilitan a esta Comisión a iniciar procedimientos de oficio, y el artículo 69.2 establece que el órgano competente podrá abrir de oficio un periodo de información previa, con el fin de conocer las circunstancias del caso concreto y la conveniencia de iniciar o no un procedimiento administrativo al respecto.

Segundo.- Valoración de las actuaciones practicadas en el período de información previa



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

La determinación de la conveniencia o no del inicio de un procedimiento administrativo exige la valoración de las circunstancias del caso concreto para lo que se requiere el examen de aquellos documentos que permitan concretar los diferentes aspectos que contribuirán a la toma de una determinada decisión.

En este supuesto, tal y como ha quedado acreditado en los Antecedentes de Hecho, la documentación aportada con la denuncia presentada por AVANCES resulta insuficiente para el conocimiento de los diversos aspectos que permitirán la toma de la correcta decisión sobre la conveniencia de la apertura de un procedimiento administrativo, considerándose, para ello, necesario el examen del contrato suscrito entre la citada entidad con TME.

Si bien el interesado fue requerido para que remitiese la citada documentación, no ha procedido a su aportación, habiendo transcurrido ampliamente el plazo de los diez días otorgados para la misma.

Por otro lado, la falta de remisión del contrato pone de manifiesto un cierto desinterés del denunciante en la continuación de las actuaciones previas iniciadas.

En atención a todo lo anterior, teniendo en cuenta el análisis realizado y la documentación aportada por las partes, se ha de concluir la inexistencia de indicios suficientes para considerar que las actuaciones de TME puedan servir de base para el inicio del correspondiente expediente, por lo que no procede incoar ningún procedimiento administrativo.

En virtud de las consideraciones expuestas, esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, en cumplimiento de lo previsto por la normativa de referencia,

RESUELVE

Único.- Proceder al archivo del expediente en relación con la denuncia presentada por AVANCES EN TELEFONÍA, S.L. contra TELEFÓNICA MÓVILES ESPAÑA, S.A.U. y declarar concluso el Periodo de Información Previa de referencia.

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

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 la 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 1.ocho de la Ley 12/1997, de 24 de abril, de Liberalización de las 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, y sin perjuicio de lo previsto en el número 2 del artículo 58 de la misma Ley.

EL SECRETARIO

Vº Bº
EL PRESIDENTE

Jaime Almenar Belenguer

Reinaldo Rodríguez Illera