



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

DON 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 número 14/05 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, celebrada el día 21 de abril de 2005, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el cual, en relación con la tramitación del procedimiento número **RO 2004/1929**, se aprueba la siguiente

RESOLUCIÓN DE INICIO DE UN PERIODO DE INFORMACIÓN PREVIA EN RELACIÓN CON LOS HECHOS RECOGIDOS EN EL ESCRITO PRESENTADO POR D. HERMENEGILDO GONZÁLEZ MORÁN SOBRE LA OPERACIÓN FORMALIZADA ENTRE EL AYUNTAMIENTO DE URNIETA Y EUSKALTEL, S.A. SOBRE LA RED DE TELEVISIÓN POR CABLE DEL MUNICIPIO DE URNIETA (Guipúzcoa)

I. ANTECEDENTES.

Con fecha 12 de noviembre de 2004, tuvo entrada en el Registro de esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones escrito de **D. HERMENEGILDO GONZÁLEZ MORÁN**, mediante el cual solicita que se dé contestación a diversas cuestiones relacionadas con la red de televisión por cable del Ayuntamiento de Urnieta, en concreto sobre los acuerdos celebrados entre el ayuntamiento y la entidad EUSKALTEL, S.A. sobre la explotación de la citada red de televisión por cable.

D. Hermenegildo González Morán declara que es concejal del Ayuntamiento de Urnieta (Guipúzcoa).

II. COMPETENCIA DE LA COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

De acuerdo con lo establecido en el artículo 48 de la LGTel, 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 el cumplimiento de este objeto, la ley atribuye a esta Comisión determinadas funciones, además de cualesquiera otras que legal o reglamentariamente se le atribuyan o le encomienden el Gobierno o el Ministerio de Ciencia y Tecnología¹.

Concretamente, el artículo 29.2 letra a) del Reglamento de la CMT² establece que es función de esta Comisión *“la resolución de las consultas que puedan formularle los operadores de redes y servicios de telecomunicación y las asociaciones de consumidores y usuarios de estos servicios”*.

Con carácter general, y conforme a lo señalado por esta Comisión en distintos acuerdos contestando consultas que le han sido planteadas, ha de entenderse que las consultas a las que se refiere el artículo 29.2 a) del Reglamento de la CMT pueden referirse a los siguientes ámbitos:

- Las normas que han de ser aplicadas por la Comisión;
- Los actos y disposiciones dictados por la Comisión;
- Y las situaciones y relaciones jurídicas sobre las cuales ha de ejercer sus competencias la Comisión.

La cuestión, que es objeto de la consulta que D. HERMENEGILDO GONZÁLEZ MORÁN plantea a esta Comisión, se refiere a la utilización en exclusiva de una red de comunicaciones electrónicas, en concreto una red de televisión por cable de titularidad municipal, por EUSKALTEL, S.A.

La normativa sobre explotación de redes y prestación de servicios de comunicaciones electrónicas se regula, desde la aprobación de la actual LGTel, de acuerdo con lo establecido en su Título II *“Explotación de redes y prestación de servicios de comunicaciones electrónicas en régimen de libre competencia”*.

Teniendo en cuenta los criterios mantenidos hasta el momento, puede entenderse que la consulta planteada se encuentra en el ámbito previsto en el citado artículo 29.2.a) por referirse a normas cuya aplicación corresponde a

¹ Las referencias que se realicen al Ministerio de ciencia y Tecnología se entienden en la actualidad realizadas al Ministerio de Industria, Turismo y Comercio.

² Real Decreto 1994/1996, de 6 de septiembre, por el que se aprueba el Reglamento de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

esta Comisión, conforme a las competencias que le son atribuidas por las Leyes.

Una vez examinada la competencia de la Comisión en el estudio de la cuestión planteada, corresponde delimitar si el ámbito subjetivo se adecua al marco normativo existente, es decir, si D. Hermenegildo González Morán posee legitimación activa para formular la consulta.

El solicitante no resulta encuadrable en ninguno de los supuestos señalados en anteriormente, por no tratarse ni de un operador, ni de una asociación de consumidores y usuarios.

Asimismo, el art. 48.3.h incluye, entre las funciones que ejercerá la Comisión en el ámbito de las telecomunicaciones, la de *“asesorar a las corporaciones locales, a petición de los órganos competentes de cada una de ellas en relación con el ejercicio de competencias propias de dichas Administraciones públicas que entren en relación con la competencia estatal en materia de telecomunicaciones”*.

En este sentido, los artículos 21.1 letra b) y 124.4 letra a) de la Ley de Bases de Régimen Local³ atribuyen a los alcaldes la representación del ayuntamiento, no atribuyendo a un Concejál, salvo delegación expresa, esa facultad.

En el presente caso, el solicitante señala que es Concejál del Ayuntamiento de Urnieta, sin que plantee la consulta en su condición de tal, equiparándose a la consulta formulada por cualquier otro ciudadano, no tratándose por tanto de ninguno de los supuestos fijados por los artículos anteriormente citados.

III. TÍTULOS HABILITANTES Y OBLIGACIONES DEL OPERADOR

Antes de proseguir con el examen de la cuestión planteada, corresponde examinar los títulos habilitantes tanto del **Ayuntamiento de Urnieta** como de URNIETATEL, S.A. El primero era, conforme a la derogada Ley 11/1998, de 24 de abril, General de Telecomunicaciones, titular de una autorización general de tipo C⁴ como “Proveedor de Acceso a Internet”, siendo en la actualidad considerado, en aplicación de la Disposición transitoria primera de la LGTel, persona autorizada para el establecimiento y explotación de redes y la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas, al reunir los requisitos establecidos en el artículo 6 de la mencionada norma. Asimismo, el Ayuntamiento es titular de una autorización administrativa habilitante para la prestación del servicio de difusión por cable⁵ en el ámbito territorial del municipio de Urnieta (Guipúzcoa).

³ Ley 7/1985, de 2 de abril, reguladora de las bases del régimen local.

⁴ Expediente 1999/382

⁵ Expediente 2004/222



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

El ayuntamiento constituyó una sociedad 100% titularidad municipal denominada **URNIETATEL, S.A.** para la gestión de las telecomunicaciones en el municipio. La citada entidad era titular de una autorización general de tipo C habilitante para la prestación de servicios englobados bajo la denominación “Proveedor de Acceso a Internet” y de una licencia B1 que le habilita para la prestación del servicio telefónico fijo disponible al público, mediante el establecimiento o explotación, por su titular, de una red pública telefónica fija en el ámbito territorial de los municipios de Andoain, Lasarte-Oria, Astigarraga, Hernani y Urnieta, siendo en la actualidad considerada persona autorizada para el establecimiento y explotación de redes y la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas, al reunir los requisitos establecidos en el artículo 6 de la mencionada norma.

En cuanto a las obligaciones de los operadores, el apartado II.2.21 de la licencia individual de tipo B1 otorgada a URNIETATEL contiene una obligación similar a la señalada en el art. 8.4 de la vigente LGTel y que en virtud de la disposición transitoria primera 2 letra a) continúa siendo exigible al operador.

En este sentido, el artículo 8.4 de la LGTel dispone que *“la explotación de redes o la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas por las Administraciones públicas, directamente o a través de sociedades en cuyo capital participen mayoritariamente, se ajustará a lo dispuesto en esta ley y sus normas de desarrollo y se realizará con la debida separación de cuentas y con arreglo a los principios de neutralidad, transparencia y no discriminación”*.

IV. HECHOS ATRIBUIDOS AL AYUNTAMIENTO DE URNIETA Y A EUSKALTEL EN LOS QUE D. HERMENEGILDO GONZÁLEZ FUNDAMENTA LA NECESIDAD DE ACTUACIÓN DE LA COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

En el escrito presentado se señala que hace aproximadamente diez años el Ayuntamiento de Urnieta canalizó y cableó el municipio con una red de televisión por cable, lo cual supuso una inversión importante para el Ayuntamiento y una aportación *“en su día de aproximadamente 10.000 pesetas por vivienda”*. Esta inversión permitió eliminar las antenas de las viviendas, que fueron sustituidas por la red de cable, condicionando las nuevas edificaciones que se construyeron con una infraestructura pensada para este tipo de acceso televisivo.

“Hará unos seis años”, continúa, “el Ayuntamiento constituye una empresa 100% capital Municipal que se llama Urnietatel, S.A. empresa que va a gestionar las telecomunicaciones en el municipio. Acto seguido se constituye como operadora y aprovechando las canalizaciones ya existentes para la televisión da servicio de telefonía a casi todo el municipio”.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Debido al continuo déficit de URNIETATEL, se firma un convenio con la empresa EUSKALTEL, S.A. por 30 años en la que se ceden los 1.400 abonados, beneficiándose los vecinos de llamadas gratuitas locales.

“Ante las constantes pérdidas anuales que suponía mantener URNIETATEL, el Ayuntamiento decide vender”, pero la posible venta estaba condicionada por el convenio firmado previamente con Euskatel. “Por esa razón proponen una reforma del convenio, vendiendo parte de los activos y” cediendo las infraestructuras, entre las que incluyen la red de televisión por cable. “Es aquí donde creemos que Euskaltel pasa a tener una posición de dominio sobre el tema de la televisión y que consideramos que causa un enorme perjuicio a los que no quieren abonarse” con el citado operador.

Los perjuicios señalados en el escrito son:

-Imposibilidad de recibir a través de la red de televisión por cable la señal de otros operadores (como por ejemplo Digital+).

-El tramo final de la red de Euskaltel es en estrella, individual para cada usuario, no yendo la señal por la toma colectiva instalada, lo cual implica obras por fachada, etc.

-Puesto que la prestación del servicio de televisión va aparejada a la contratación del servicio telefónico con EUSKALTEL, se plantea la necesidad de volver a instalar antenas para aquellos usuarios que no desearan contratar a EUSKALTEL como operador del servicio telefónico.

-EUSKALTEL ha establecido una programación generalista gratuita para los abonados a su servicio telefónico que incluye dos programas que únicamente se prestan en el municipio de URNIETA.

V. APERTURA DE UN PERIODO DE INFORMACIÓN PREVIA

En el escrito presentado se plantea la adecuación de las operaciones realizadas por el Ayuntamiento de Urnieta en relación con su red de cable y la cesión de su explotación a EUSKALTEL, S.A. De la descripción de las citadas actuaciones podría deducirse la existencia de indicios de posibles acciones contrarias a la normativa de telecomunicaciones.

Una vez analizado el contenido del escrito, con anterioridad al acuerdo de iniciación del procedimiento administrativo que corresponda, en su caso, y al amparo de lo dispuesto en el artículo 69.2 de la LRJPAC, procede abrir un periodo de información previa con el fin de conocer con mayor detalle las circunstancias concretas del caso y, consecuentemente, la conveniencia o no



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

de iniciar el correspondiente procedimiento. Igualmente, se trataba de analizar si existen indicios de incumplimiento del artículo 8.4 de la LGTel que establece las condiciones para la explotación de redes o la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas por las Administraciones Públicas.

El escrito presentado por D. Hermenegildo González Morán puede constituir, examinado desde esta perspectiva, una denuncia en cuya virtud se ha puesto en conocimiento de esta Comisión determinados hechos que pudieran constituir una infracción administrativa de las tipificadas en la vigente LGTel, en concreto por incumplimiento de lo dispuesto por el artículo 8.4.

El artículo 11 del Reglamento del Procedimiento para el Ejercicio de la Potestad Sancionadora, aprobado mediante Real Decreto 1398/1993, de 4 de agosto, aplicable a los procedimientos sancionadores tramitados por esta Comisión conforme a lo dispuesto por el artículo 58 de la LGTel, determina que:

«1. Los procedimientos sancionadores se iniciarán siempre de oficio, por acuerdo del órgano competente, bien por propia iniciativa o como consecuencia de orden superior, petición razonada de otros órganos o denuncia.

A efectos del presente Reglamento, se entiende por: (...)

d) Denuncia: El acto por el que cualquier persona, en cumplimiento o no de una obligación legal, pone en conocimiento de un órgano administrativo la existencia de un determinado hecho que pudiera constituir infracción administrativa».

De acuerdo con lo anterior, el escrito de referencia ha de calificarse como denuncia, a fin de examinar, con la consideración de la información que se presente durante las actuaciones previas que serán acordadas al amparo del artículo 69.2 de la LRJPAC, si procede iniciar el correspondiente procedimiento bien por infracción de las obligaciones como titulares de una red pública de comunicaciones electrónicas, bien por una posible infracción del derecho de la competencia.

Por cuanto antecede, esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones en ejercicio de sus funciones

ACUERDA

ÚNICO.- Proceder a la apertura de un periodo de información al amparo del artículo 69.2 de la LRJPAC, con el fin de conocer las circunstancias del caso concreto y la conveniencia o no de iniciar el correspondiente procedimiento.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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.

EL SECRETARIO

Vº Bº LA VICEPRESIDENTA

Alfonso Ramos de Molins Sainz de Baranda

Elisa Robles Fraga