



COMISION 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 40/05 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 10 de noviembre de 2005, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el que se aprueba la:

RESOLUCIÓN RELATIVA A LA SOLICITUD DE ASTEL DE EJECUCIÓN FORZOSA DE LA RESOLUCIÓN DE 26 DE MAYO DE 2005, CONCERNIENTE AL CESE DE LA INCOMPATIBILIDAD TÉCNICA PARA OFRECER PRESELECCIÓN EN LÍNEAS TRAC.

En relación con la solicitud de la Asociación de Empresas Operadoras y de Servicios de Telecomunicaciones (ASTEL) relativa a la ejecución forzosa de la resolución aprobada por el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones el 26 de mayo de 2005 concerniente al cese de la incompatibilidad técnica para ofrecer preselección en líneas TRAC, el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones ha adoptado, en su sesión núm. 40/05, del día de la fecha, el siguiente acuerdo:

Acuerdo de 10 de noviembre de 2005, recaído en el expediente RO 2005/1307.

HECHOS

PRIMERO.- Resolución concerniente al cese de la incompatibilidad técnica para ofrecer preselección en líneas TRAC.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

El 26 de mayo de 2005 el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones (CMT) aprobó una Resolución relativa al cese de la incompatibilidad técnica para ofrecer preselección en líneas TRAC. La parte dispositiva de esta Resolución establece lo siguiente:

“ **RESUELVE**

Primero. TESAU, en el caso de solicitudes de preselección sobre líneas TRAC no migradas, deberá realizar la actualización tecnológica de la línea y, a continuación ejecutar la preselección.

Segundo. Eliminar de la facilidad de preselección la causa de denegación de código 17 que tiene como motivo ‘Línea TRAC’, establecida mediante resolución de 19 de septiembre de 2002 de esta Comisión.

Tercero. TESAU deberá mantener una lista actualizada de centrales y de sus líneas dependientes soportadas en tecnología TRAC, y facilitar a los operadores solicitantes de la preselección el acceso a una aplicación que permita realizar consultas de líneas al objeto de comprobar si son ‘líneas TRAC’. Esta aplicación deberá ser accesible por los operadores preseleccionables desde el servidor hipertextual “<http://www.telefonicaonline.es>” y estar operativa en el plazo de un mes desde la notificación de la presente resolución.”

SEGUNDO.- Interposición de recurso de reposición.

El 1 de julio de 2005, Telefónica de España, S.A.U. (en lo sucesivo, TESAU) presentó en el Registro de la CMT recurso de reposición contra la Resolución de 26 de mayo de 2005 indicada. Solicita, asimismo, la suspensión cautelar de dicha resolución, en tanto se resuelva el recurso.

Este recurso interpuesto por TESAU ha dado lugar al procedimiento administrativo AJ 2005/1004.

TERCERO.- Denegación de la solicitud de suspensión cautelar.

En el seno del procedimiento AJ 2005/1004, el 28 de julio de 2005 el Consejo de la CMT ha resuelto la solicitud de suspensión cautelar de la Resolución de 26 de mayo de 2005, acordando lo siguiente:

“ÚNICO.- Denegar la suspensión de la eficacia inmediata de la Resolución de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de fecha 26 de mayo de 2005 sobre el cese de la incompatibilidad técnica para ofrecer preselección en líneas fijas soportadas en telefonía rural de acceso celular (TRAC).”

CUARTO.- Solicitud de ejecución forzosa presentada por ASTEL.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

El 9 de agosto de 2005 ha tenido entrada en el Registro de la CMT escrito de la Asociación de Empresas Operadoras y de Servicios de Telecomunicaciones (ASTEL), de fecha 8 de agosto, por el que efectúa alegaciones en el marco del procedimiento administrativo AJ 2005/ 1004 que se tramita como consecuencia del recurso de reposición interpuesto por TESAU contra por la Resolución de 26 de mayo de 2005.

Además de presentar alegaciones en el seno del procedimiento administrativo indicado, ASTEL solicita la inmediata ejecución de la Resolución de 26 de mayo de 2005 mencionada. Lo fundamenta en las siguientes razones:

- Que *“El plazo de un mes previsto en la Resolución de 26 de mayo para la disponibilidad efectiva en www.telefonicaonline.es de la aplicación con información sobre las líneas TRAC concluyó hace más de un mes, y, si bien la eficacia de la citada Resolución no ha estado suspendida en ningún momento, cualquier duda sobre si lo llegaría a estar ha desaparecido al dictarse la mencionada Resolución de 28 de julio de 2005, que deniega la suspensión solicitada por TESAU”*.
- Que, *“en ejecución de ambas Resoluciones de 26 de mayo y de 28 de julio de 2005, y por motivos de seguridad jurídica, esa Comisión debería requerir de TESAU la inmediata ejecución de lo ordenado en la primera de ellas, especificando la fecha a partir de la cual debería estar de la cual debería estar disponible la información prevista en la misma”*.
- Que *“no se ha producido el cumplimiento espontáneo”* de la Resolución de 26 de mayo de 2005.

ASTEL solicita a la CMT que *“ordene la inmediata ejecución de la Resolución de 26 de mayo de 2005”*, y que, a tal efecto, *“se imponga a TESAU una multa coercitiva por el importe diario que esa Comisión estime adecuado”*.

QUINTO.- Comunicación a los interesados del inicio del procedimiento y requerimiento practicado a TESAU.

De acuerdo con lo dispuesto en el artículo 42.4, párrafo segundo, de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común (en lo sucesivo, LRJPAC), se ha comunicado a los interesados, mediante sendos escritos de fecha 16 de septiembre de 2005, notificados el día 20 de septiembre, el inicio del correspondiente procedimiento para resolver sobre la solicitud de ASTEL relativa a la ejecución forzosa de la Resolución de 26 de mayo de 2005.

A los efectos de resolver sobre dicha solicitud, y teniendo en cuenta la importancia de la herramienta de la preselección como mecanismo de fomento de la competencia efectiva en el mercado y de incremento de las posibilidades



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

de elección con que cuentan los usuarios (los cuales constituyen objetivos generales contemplados en la legislación de telecomunicaciones, a los que la falta de ejecución de la Resolución de 26 de mayo de 2005 citada, alegada por ASTEL, pudiera afectar), se acordó, en conformidad a lo dispuesto en el artículo 50 de la LRJPAC, la tramitación de urgencia del procedimiento, que implica la reducción a la mitad de los plazos ordinarios.

Asimismo, al haberse encontrado necesario para la determinación y conocimiento de los hechos a que se refiere la solicitud presentada por ASTEL, se requirió a TESAU, al amparo de lo dispuesto en el artículo 78.1 de la LRJPAC, para que, en el plazo de cinco días, aportara la siguiente información:

- En su caso, presente acreditación documental de la operatividad, desde el servidor hipertextual <http://www.telefonicaonline.es>, de la aplicación que permita a los operadores solicitantes de la preselección conocer la lista actualizada de centrales y líneas dependientes soportadas en tecnología TRAC que necesitan ser migradas antes de ser preseleccionadas.

SEXTO.- Escrito de TESAU contestando al requerimiento de información.

El 26 de septiembre de 2005 se ha recibido en el Registro de la CMT escrito de TESAU por el que contesta al requerimiento de información practicado.

En este escrito TESAU manifiesta lo siguiente:

- Que *“desde inicios de Julio de 2005 se encuentra plenamente operativo el soporte informático, según lo establecido en el resuelve tercero de dicha Resolución del Consejo de la CMT [Resolución de 26 de mayo de 2005], una vez que se ejecutaron los procedimientos de implementación informáticos y se finalizaron las pruebas operativas adecuadas”*.
- Que *“con fecha 18 de julio de 2005, mi representada procedió a enviar a todos y cada uno de los operadores afectados, una carta personalizada informándoles sobre la implementación informática al efecto y detallándoles la forma de acceder”*.

TESAU adjunta, a modo de ejemplo, una de las cartas enviadas a los operadores, y una descripción del proceso a seguir para acceder a la herramienta informática (que está disponible una vez que el operador interesado introduce su usuario y contraseña). En relación con este proceso, TESAU aporta la impresión de las diversas pantallas que se van visualizando a través del servidor hipertextual www.telefonicaonline.com.

SÉPTIMO.- Traslado a ASTEL de las alegaciones de TESAU.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

A la vista del contenido del escrito de TESAU, por escrito de 13 de octubre de 2005 se acordó dar traslado del mismo a ASTEL, confiriéndole plazo de cinco días para que manifestara lo que considerara oportuno sobre la operatividad de la herramienta informática a la que se refería la Resolución de 26 de mayo de 2005 y, en su caso, sobre la necesidad de ejecución forzosa de la Resolución mencionada.

Este escrito ha sido notificado a ASTEL el 14 de octubre de 2005.

No se ha recibido contestación de ASTEL.

A los anteriores antecedentes de hecho les son de aplicación los siguientes

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Habilitación competencial para conocer de la solicitud presentada.

Ante una supuesta falta de cumplimiento voluntario de la Resolución de 26 de mayo de 2005, relativa al cese de la incompatibilidad técnica para ofrecer preselección en líneas TRAC, ASTEL solicita a la CMT la ejecución forzosa de la misma. A tal efecto, pide a esta Comisión que imponga a TESAU multa coercitiva por el importe diario que estime adecuado.

El artículo 99 de la LRJPAC regula la imposición de multas coercitivas como medio para lograr la ejecución forzosa de las resoluciones administrativas:

“1. Cuando así lo autoricen las leyes, y en la forma y cuantía que éstas determinen, las Administraciones Públicas pueden, para la ejecución de determinados actos, imponer multas coercitivas, reiteradas por lapsos de tiempo que sean suficientes para cumplir lo ordenado, en los siguientes supuestos:

a) Actos personalísimos en que no proceda la compulsión directa sobre la persona del obligado.

b) Actos en que, procediendo la compulsión, la Administración no la estimara conveniente.

c) Actos cuya ejecución pueda el obligado encargar a otra persona.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

2. La multa coercitiva es independiente de las sanciones que puedan imponerse con tal carácter y compatible con ellas.”

La disposición adicional sexta de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, autoriza a la CMT para imponer emplear este medio de ejecución forzosa a fin de asegurar, con carácter general, el cumplimiento de las resoluciones administrativas que haya dictado. Esta disposición adicional sexta concreta el importe diario de las multas que la CMT puede imponer:

“Para asegurar el cumplimiento de las resoluciones que dicten, la Administración General del Estado o la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones podrán imponer multas coercitivas por importe diario de 100 hasta 10.000 euros, en los términos previstos en la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común.

Las multas coercitivas serán independientes de las sanciones que puedan imponerse con tal carácter y compatibles con ellas.

El importe de las multas coercitivas previstas en esta disposición se ingresará en el Tesoro Público.”

De acuerdo con este precepto, la CMT tiene competencia para establecer multas coercitivas a fin de asegurar el cumplimiento de la Resolución de 26 de mayo de 2005 antes indicada. El importe diario de esta multa, que habrá de justificarse, deberá situarse entre la cantidad de 100 y 10.000 euros.

SEGUNDO.- Sobre la falta de objeto de la solicitud de ASTEL.

De la contestación de TESAU al requerimiento de información realizado por esta Comisión resulta que TESAU ya ha introducido en el servidor hipertextual <http://www.telefonicaonline.es> una aplicación que permite a los operadores solicitantes de la preselección conocer la lista actualizada de centrales y líneas dependientes soportadas en tecnología TRAC que necesitan ser migradas antes de ser preseleccionadas. Con ello, no resulta necesaria una ejecución **forzosa** de la Resolución de 26 de mayo de 2005.

Conferido a la entidad solicitante un plazo para que se pronuncie sobre este hecho, no ha remitido manifestación alguna, con lo que, tácitamente, viene a confirmar la falta de necesidad de instar la ejecución forzosa de la Resolución de 26 de mayo de 2005.

Aunque, en puridad, no hay de una pérdida **sobrevenida** del objeto del procedimiento, puesto que, al tiempo en que se presenta la solicitud de ASTEL,



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

ya se estaba dando cumplimiento a la Resolución de 26 de mayo de 2005, hay que tener en cuenta, sin embargo, que este hecho del cumplimiento (a pesar de ser anterior al inicio del procedimiento) ha sido puesto de relieve una vez iniciado el procedimiento (esto es, de una forma *sobrevenida*).

La carta remitida por TESAU a los operadores beneficiarios de la preselección, según se desprende del ejemplar aportado por TESAU, se envía el día 20 de julio (fecha de salida del Registro de TESAU). No consta la fecha de su recepción, pero el tiempo que media entre esa fecha y el día 8 de agosto –en el que ASTEL firma su solicitud- permite presumir que ASTEL no tenía conocimiento de la operatividad de la herramienta informática al tiempo en que solicitó la ejecución forzosa de la Resolución de 26 de mayo de 2005.

La contestación de TESAU al requerimiento pone de manifiesto el cumplimiento de la citada Resolución.

En este sentido, sí puede hablarse de una pérdida sobrevenida del objeto del procedimiento, en la medida en que la tramitación del mismo ha puesto de relieve la falta de necesidad de adoptar la medida que pide la entidad solicitante.

El artículo 42.1, párrafo segundo, de la LRJPAC establece que *“En los casos de prescripción, renuncia del derecho, caducidad del procedimiento o desistimiento de la solicitud, así como la desaparición sobrevenida del objeto del procedimiento, la resolución consistirá en la declaración de la circunstancia que concurra en cada caso, con indicación de los hechos producidos y las normas aplicables”*.

De acuerdo con lo anterior, procede declarar concluso el procedimiento al haberse comprobado que el mismo carece, en la actualidad, de objeto.

Vistos los citados antecedentes y fundamentos jurídicos, esta Comisión

RESUELVE

ÚNICO.- Declarar concluso el procedimiento de referencia iniciado a instancia de ASTEL, procediéndose al cierre y archivo del mismo sin más trámite por haber desaparecido su objeto y no existir motivo alguno que justifique su continuación.



COMISION 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, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común 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 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 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, sin perjuicio de lo dispuesto en el número dos del artículo 58 de la misma Ley.

EL SECRETARIO

Vº Bº

EL PRESIDENTE

Jaime Almenar Belenguer

Reinaldo Rodríguez Illera