



COMISION 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 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 17 de febrero de 2005, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el que se aprueba la:

RESOLUCION POR LA QUE SE RESUELVE EL RECURSO POTESTATIVO DE REPOSICIÓN INTERPUESTO POR LA ENTIDAD 11811 LA NUEVA INFORMACIÓN TELEFÓNICA, S.A.U. CONTRA LA RESOLUCIÓN SOBRE LA SOLICITUD DE 11811 LA NUEVA INFORMACIÓN TELEFÓNICA S.A.U. DE ASIGNACIÓN DE NÚMEROS CORTOS DEL RANGO 118AB PARA EL SERVICIO DE CONSULTA TELEFÓNICA SOBRE NÚMEROS DE ABONADO.

En relación con el recurso potestativo de reposición interpuesto por 11811 La Nueva Información Telefónica S.A.U. contra la citada Resolución de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de 5 de noviembre de 2004, el Consejo de esta Comisión ha adoptado en su sesión núm. 04/05, la siguiente:

Resolución de 17 de febrero de 2005, recaída en el expediente **AJ 2004/1907**

I.- ANTECEDENTES DE HECHO.

PRIMERO.- Con fecha 5 de noviembre de 2004, mediante escrito del Secretario de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de fecha 5 de noviembre, se adoptó por delegación la Resolución sobre la solicitud de 11811 La Nueva Información Telefónica S.A.U. (en adelante 11811 NIT) de asignación de números cortos del rango 118AB para el servicio de consulta telefónica sobre números de abonado, resolviendo no asignar a 11811 NIT el número corto del rango 118AB solicitado.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

SEGUNDO.- Mediante escrito de fecha de 10 de diciembre de 2004, con entrada en el Registro de esta Comisión ese mismo día, 11811 NIT interpuso recurso potestativo de reposición contra la Resolución antes referida.

En el citado escrito de interposición se expone básicamente lo siguiente:

1. Que es necesaria la asignación de un número específico para la prestación de servicios de información de números de abonado a través de SMS.

11818 NIT solicita la asignación de un número del rango 118 AB para la prestación de un servicio en que se atenderían las consultas bien vía datos (SMS/MMS) o bien mediante un sistema automatizado de voz realizándose la contestación igualmente a través de estos medios.

Señala el recurrente que tanto el servicio automatizado de consulta sobre números de abonado como el servicio de consulta a través de SMS se encuentran suficientemente diferenciados del que habitualmente viene prestando mediante números cortos 11811 y 11880, de los que es titular, y que van más allá de la intervención o no de un operador en la atención de la llamada, razón más que suficiente, a juicio del recurrente, para que esta Comisión le asigne un nuevo número del rango 118AB.

2. Que existe una discriminación favorable hacia Telefónica de España, S.A.U.

La Resolución que ahora se recurre recuerda que *“en el caso de los números 118AB, se ha estimado que, en principio, la asignación de dos números por entidad resulta suficiente para prestar el servicio de consulta telefónica sobre números de abonado en sus diferentes modalidades (por ejemplo nacional e internacional), a la vez que se garantiza el acceso de los prestadores de servicio a la numeración en las mismas condiciones”*, limitación que no se establece por igual a todos los operadores ya que a Telefónica de España, S.A.U. (en adelante, TESAU) le han sido asignados tres números para prestar el servicio de consulta telefónica sobre números de abonado, existiendo estos tres servicios: *Básico* (11818), *Premium* nacional (11822) y *Premium* internacional (11825).

3. Que la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones utiliza criterios de asignación restrictivos de la numeración corta 118AB para servicios de consulta telefónica sobre números de abonado.

El recurrente expone que la Resolución recurrida vulnera el artículo 16.1 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, (en adelante LGTel) que establece que se proporcionarán los números que fueren necesarios para permitir la efectiva prestación de servicios de comunicaciones electrónicas disponibles al público.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Alega, además, que en la actualidad existen 11 números cortos del tipo 118AB disponibles que no han sido asignados a ninguna empresa de las habilitadas para la prestación del servicio de consulta telefónica sobre números de abonado y que la Comisión ha dado a entender en la Resolución ahora recurrida que dichos números se encuentran en una situación de reserva tácita para su asignación a futuros operadores sin que medie solicitud alguna.

Por otro lado, el recurrente considera que el agotamiento actual se debe a la aparición de una gran cantidad de operadores que sin alcanzar los niveles de inversión necesarios y prestando sus servicios mediante la subcontratación, han generado el *“agotamiento prematuro”* de la numeración, que la CMT quiere paliar ahora mediante el establecimiento de criterios restrictivos.

Alega también que la gran mayoría de los titulares de estos números sólo mantienen la asignación del número y subcontratan el servicio a otros operadores o empresas. 11811 NIT pide que la CMT tenga en cuenta esta realidad y atienda las solicitudes *“racionales”* de numeración 118AB necesarias para la prestación de nuevos servicios que dinamicen el mercado.

II.- FUNDAMENTOS DE DERECHO

A. FUNDAMENTOS JURÍDICOS PROCEDIMENTALES.

Primero.- Calificación.

El artículo 107 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común (en adelante LRJPAC), establece que contra las resoluciones, entre otros actos, podrán interponerse por los interesados los recursos de alzada y potestativo de reposición, que cabrá fundar en cualquiera de los motivos de nulidad o anulabilidad previstos en los artículos 62 y 63 de dicha Ley.

El recurrente califica expresamente su escrito, con fecha de entrada en esta Comisión 10 de diciembre de 2004, como Recurso de Reposición, por lo que teniendo en cuenta lo anterior, y que las resoluciones la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones ponen fin a la vía administrativa, y que de acuerdo con lo establecido en el artículo 116 de la LRJPAC, que prevé que los actos administrativos que pongan fin a la vía administrativa podrán ser recurridos potestativamente en reposición ante el mismo órgano que los hubiera dictado, procede calificar al escrito presentado como un recurso potestativo de reposición interpuesto contra la Resolución de esta Comisión de fecha 5 de noviembre de 2004.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Segundo.- Admisión a trámite.

El recurso de reposición de la entidad 11818 NIT ha sido interpuesto cumpliendo con los requisitos de forma establecidos en el artículo 110.1 de la LRJPAC. Asimismo se ha interpuesto dentro del plazo de un mes previsto en el artículo 117 de la misma Ley, por lo que, teniendo en cuenta lo anterior, procede admitirlo a trámite.

Tercero.- Competencia y plazo para resolver.

De conformidad con lo establecido en los artículos 13.4 en relación con el artículo 116 de la LRJPAC, la competencia para resolver el recurso potestativo de reposición corresponde al Consejo de la Comisión ya que las resoluciones que se adoptan por delegación se consideran dictadas por el órgano delegante.

La resolución recurrida se dictó por el Secretario de la Comisión en ejercicio de potestades delegadas, delegación aprobada mediante Acuerdo del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de 4 de julio de 2002, publicado en el BOE núm. 169 de 16 de julio de 2002.

El presente recurso deberá ser resuelto y su Resolución notificada en el plazo de un mes contado desde el día siguiente a su interposición, según lo establecido en el artículo 117.2 de la misma Ley y, siempre teniendo en cuenta las posibles suspensiones que afecten al transcurso del plazo máximo.

B. FUNDAMENTOS JURÍDICOS MATERIALES.

Primero.- Sobre la alegación de necesidad de asignación de un número específico para la prestación de servicios de información de números de abonado a través de SMS.

11811 NIT solicita la asignación de un número del rango 118AB para la prestación de un servicio en que se atenderían las consultas bien vía datos (SMS/MMS) o bien mediante un sistema automatizado de voz realizándose la contestación igualmente a través de estos medios. En lo que respecta a la prestación del servicio a través de mensajería corta, 11811 NIT ha sido parte interesada del expediente DT 2004/1246 sobre la solicitud de 11869 Servicios de Información Telefónica, S.L. para la prestación de un servicio de información sobre números de abonado mediante mensajería corta SMS, en el ámbito del cual ha realizado las alegaciones que ha estimado oportunas. En este sentido, 11811 NIT es conocedor del contenido de la Resolución de 28 de octubre de 2004 que puso fin a la tramitación de dicho expediente, en la que se fijan las condiciones de prestación del citado servicio.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Dichas Resolución de 28 de octubre establece estas condiciones de prestación del servicio, así:

1º. *“El servicio se define del tipo de “guías electrónicas” por lo que el operador deberá notificarlo a esta Comisión al objeto, en su caso, de modificar su inscripción el Registro de Operadores para incluir la prestación del servicio de consulta sobre números de abonado mediante el envío de mensajes cortos SMS.*

2º. *La numeración 118AB asignada para el servicio de consulta telefónica sobre números de abonados deberá ser también empleada para la prestación del servicio de consulta sobre números de abonado mediante el envío de mensajes cortos SMS.*

3º. *El primer mensaje SMS de respuesta a una determinada consulta deberá incluir la información sobre el precio del servicio o tarifa aplicada así como el código 118AB identificativo del operador. De igual forma, en su caso, los mensajes adicionales al primero para una misma consulta deberán incluir el precio aplicado al servicio por mensaje adicional y el código 118AB.*

4º. *Los acuerdos alcanzados entre los operadores de acceso y el prestador del servicio de consulta mediante SMS deberán ser notificados a esta Comisión en el plazo de diez días.”*

Es decir, la prestación del servicio de consulta sobre números de abonado a través de mensajes cortos es un servicio asociado y adicional al servicio de consulta telefónica sobre números de abonado, que se presta a través de los números ya asignados. La mera transmisión de datos vía SMS no justifica por sí sola la asignación de un nuevo número adicional.

Segundo.- Sobre la existencia de discriminación favorable a Telefónica de España, S.A.U.

11811 NIT considera que existe una discriminación favorable a TESAU ya que a esta entidad se le han asignado tres números del rango 118AB para el Servicio básico, Premium nacional y Premium internacional.

La asignación de los tres números del rango 118AB a TESAU se realizó mediante Resolución de esta Comisión de fecha 7 de noviembre de 2002, en la que se justificaba su asignación. Estos números están asignados para los siguientes servicios:

- 11818: Servicio de consulta telefónica nacional sobre números de abonado en el ámbito del servicio universal de telecomunicaciones
- 11822: Servicio de consulta telefónica nacional sobre números de abonado



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

- 11825: Servicio de consulta telefónica internacional sobre números de abonado

Así, a diferencia de otros prestadores de consulta telefónica sobre números de abonado, TESAU dispone de un número para el ámbito del servicio universal de telecomunicaciones. Esta circunstancia, a la luz de lo fundamentado en la Resolución de 7 de noviembre de 2002, en ningún caso supone una discriminación favorable hacia Telefónica.

La regulación del servicio universal es de mínimos y al mismo tiempo de máximos, su finalidad es la satisfacción de un interés que se ha considerado esencial, más allá de criterios meramente económicos. Es decir, a través de este servicio se trata de garantizar la prestación de unos servicios básicos sometidos a unas determinadas condiciones tanto económicas como de contenido.

El servicio de consulta telefónica en el ámbito del servicio universal está limitado económicamente, su prestación ha de ser a un “*precio asequible*”, una exigencia que viene impuesta al operador designado para la prestación del servicio universal, TESAU.

Asimismo, dicho servicio se encuentra limitado, también, en cuanto a las condiciones y contenido de prestación. El 11818, comprende únicamente la información sobre el contenido de las guías, no comprende ningún otro servicio comercial como tampoco la posibilidad de utilizar del servicio de compleción de llamada. En definitiva, con el número asignado para la prestación del servicio de consulta telefónica en el ámbito del servicio universal se excluye cualquier facilidad asociada que aporte un valor añadido al mismo, posibilidad que sí tienen los otros números del rango 118AB.

De hecho, 11811 NIT ya conoce la citada resolución e incluso interpuso recurso de reposición contra ésta el día 25 de noviembre de 2002, en el que, además de otros asuntos, ya se trató la asignación a TESAU de un número 118AB para el servicio universal.

Por último, si solamente se le asignara a TESAU el número 11818 para la prestación del servicio en el marco del servicio universal, se estaría limitando su capacidad de actuar en el mercado libremente como cualquier otro operador, la designación de TESAU para la prestación del servicio universal, no implica que no pueda actuar en igualdad de condiciones con los otros operadores, es por ello, que TESAU es titular, por un lado del número 11818 para la prestación del servicio universal, y por otro, es titular de otros dos números (11822 y 11825) en las mismas condiciones que el recurrente.

Tercero.- Sobre la alegación relativa a la utilización de criterios de asignación restrictivos de la numeración corta 118AB para servicios de consulta telefónica sobre números de abonado por parte de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones.

El recurrente declara que la Resolución recurrida vulnera el artículo 16.1 de la LGTel que establece que se proporcionarán los números que fueren necesarios para permitir la



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

efectiva prestación de servicios de comunicaciones electrónicas disponibles al público, por otra parte, la Comisión es la encargada de asignar la numeración a los operadores en condiciones objetivas, transparentes y no discriminatorias.

En definitiva, lo que alega 11811 NIT es la inadecuación o improcedencia de los criterios de asignación utilizados por esta Comisión. El recurrente, señala que existe una situación de reserva tácita de determinados números del rango 118AB aún no asignados, no obstante el recurrente confunde entre “*reserva tácita*” y posibilidad de que un operador que quiera prestar servicios de consulta sobre números de abonado pueda hacerlo por serle asignado un número del rango 118AB que esté libre, para el recurrente, en “*reserva tácita*”.

La asignación de números cortos 118AB debe realizarse conforme a criterios de asignación que estén establecidos de forma que este operador disponga de la numeración que necesite y que, a la vez, se encuentren disponibles suficientes recursos de numeración, recursos escasos, para su asignación a otros prestadores. Así, los números del rango 118AB actualmente libres y no solicitados no se encuentran reservados para ningún operador en concreto y serán asignados, de acuerdo con los criterios de asignación, a los operadores que los soliciten y tengan derecho a disponer de ellos.

Los criterios aplicables a la tramitación de solicitudes de asignación de numeración, en el momento de la solicitud de 11811 NIT, se establecían en el artículo 4 del Reglamento¹ de procedimiento de asignación y reserva de recursos públicos de numeración por esta Comisión, aprobado por el Real Decreto 225/1998, de 16 de febrero. Para el caso considerado, son de aplicación los puntos a, b y c del apartado 2 de este artículo, que establece que para las asignaciones y reservas de recursos públicos de numeración, esta Comisión tomará en consideración a) la utilización racional de los recursos disponibles, con el fin de evitar su agotamiento prematuro; b) la puesta a disposición de los operadores de redes y prestadores de servicios de una cantidad de números suficiente y c) el mantenimiento de una competencia efectiva y justa.

Asimismo, 11811 NIT considera que el agotamiento de los números 118AB se debe a la aparición de gran cantidad de operadores que no alcanzan los niveles de inversión necesarios y prestan sus servicios a través de subcontratación, además de otros operadores que no están prestando en servicio. En este contexto, 11811 NIT considera que sería conveniente que esta Comisión tenga en cuenta esta realidad y atienda las solicitudes racionales de numeración 118AB necesarias para la prestación de nuevos servicios que dinamicen el mercado y a los operadores que desde el inicio hacen un uso eficiente de la numeración.

¹ Este Reglamento de Asignación aunque ha sido derogado por el Reglamento sobre mercados de comunicaciones electrónicas, acceso a las redes y numeración, aprobado mediante Real Decreto 2296/2004 de 10 de diciembre de 2004, es de aplicación al presente caso ya que el Reglamento de mercados entró en vigor el día 31 de diciembre de 2004.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Esta Comisión ya tiene en cuenta esta realidad en la asignación de números cortos del rango 118AB, sin olvidar en ningún momento que supone un recurso escaso, limitado y de gran valor, no obstante, la asignación de números 118AB a nuevos operadores debe garantizarse de acuerdo con todo lo anterior y sobre la máxima de la libre competencia e igualdad de condiciones para todos los operadores.

Esta Comisión tiene encomendada, entre otras, la función de velar por la correcta utilización de los recursos públicos de numeración asignados establecida en el artículo 48 de la LGTel, para ello tiene la potestad de cancelar asignaciones de numeración, cuando se incumpla la normativa aplicable, cuando, transcurridos 12 meses desde su otorgamiento no se haya hecho uso de él, cuando la utilización sea manifiestamente ineficiente, y por último, cuando se pruebe que el interesado precisa menos recursos públicos de numeración que los asignados. Potestad que esta Comisión tiene muy presente en el ejercicio de sus competencias de gestión y control. En todo caso, si así lo estima necesario, 11811 NIT puede denunciar ante esta Comisión aquellos usos indebidos de la numeración 118AB que detecte, para que, si procede, la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones proceda a las cancelaciones oportunas en el ejercicio de esa potestad supervisora del buen funcionamiento del mercado.

Vistos los citados antecedentes y fundamentos jurídicos, esta Comisión

RESUELVE

Desestimar el recurso de reposición interpuesto por la entidad 11811 La Nueva Información Telefónica S.A.U. contra la resolución de esta Comisión de fecha 5 de noviembre, sobre la solicitud de 11811 La Nueva Información Telefónica S.A.U. de asignación de números cortos del rango 118AB para el servicio de consulta telefónica sobre números de abonado.

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 resuelve un recurso potestativo de reposición, no puede interponerse de nuevo dicho recurso de reposición. No obstante, contra la misma puede interponerse 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



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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.

Vº Bº

EL SECRETARIO

EL PRESIDENTE

Alfonso Ramos de Molins Sainz de Baranda

Carlos Bustelo García del Real