

SEGUNDA PARTE DE LA FASE DE OPOSICIÓN DEL PROCESO SELECTIVO DE NUEVO INGRESO DE PERSONAL LABORAL DE LA CNMC

Ejercicio escrito de la referencia SC-AJ

Duración del ejercicio: 3 horas.

Al terminar el ejercicio debe entregar el enunciado.

Se valorará la capacidad de interpretación de datos, de análisis de temas complejos y de expresión escrita.

ENUNCIADO

El 1 de agosto de 2017 tuvo entrada en el Registro de la CNMC el escrito de denuncia de 24 de julio anterior, de una asociación de consumidores, en el que informaba a esta Comisión de los siguientes hechos:

- Que habían tenido conocimiento de que algunos consumidores en mercado libre de gas con tarifa referenciada a la Tarifa de Último Recurso (en adelante TUR), estaban recibiendo comunicaciones comerciales, a través de correo ordinario, por parte de GAS SERVICIOS, S.A en las que se les ofrecía el cambio a otra tarifa, concretamente la Estable Economy con 5,26 €/mes de término fijo y 0,05875 €/kW/h consumido de término variable, todos ellos precios sin incluir los impuestos.
- Que tal ofrecimiento se realizaba sin indicar con claridad la repercusión económica del cambio ofrecido que, en opinión de la asociación de consumidores denunciante, era más gravosa económicamente que la TUR de menos de 5.000 kW/h, concretamente un 15,9% más caro el término fijo y un 14,6% más gravoso en el término variable por consumo.
- Que, por otra parte, la redacción de la comunicación da a entender que solo se podría mantener la tarifa actual, referenciada a la TUR mediante llamada a un teléfono gratuito. Concretamente el párrafo denunciado señala lo siguiente: *“Si tuvieras dudas o la tarifa propuesta no fuera de tu interés y quisieras mantener tu tarifa actual, puedes llamarnos al teléfono 900 231 xxx. Estaremos encantados de atenderte”*.

La denuncia viene acompañada de la indicada comunicación comercial.

En dicha comunicación se incluyen varias referencias en negrita. Son, en particular, relevantes las siguientes menciones:

- *-Estabilidad es sinónimo de tranquilidad.*
- *-la tarifa actual... **está sometida a las variaciones trimestrales que sufre la referida tarifa (TUR)***
- *-hemos apostado por un **precio estable**.*
- *-**Te recomendamos** la tarifa Estable Economy*

- *-Estos precios y su descuento asociado se aplicarán a partir de tu próxima renovación. De este modo **tu consumo se facturará a un precio estable** y con la libertad de cambiar de tarifa **gratuitamente** cuando quieras.*
- *-Si tuvieras dudas o la **tarifa propuesta** no fuera de tu interés y quisieras **mantener tu tarifa actual**, puedes llamarnos al teléfono 900 231 XXX.*

Estaremos encantados de atenderte.

Esta comunicación comercial estaba firmada por el Director de Mercado Residencial y Pequeño Comercial de GAS SERVICIOS, S.A.

En la denuncia también se hace referencia a la emisión de anuncios en algunos canales de televisión (en concreto, en Antena 3 y la Sexta) con el mismo mensaje. La denuncia viene acompañada de seis grabaciones que contienen esta comunicación comercial.

El anuncio, que siempre es el mismo, consiste en una imagen de lo que parece el día a día en el hogar de un matrimonio y dos niños y la voz del interlocutor emitiendo el mismo mensaje que el que figura en las cartas.

En la primera de las grabaciones el anuncio se emite durante el programa “La Voz kids”, retransmitido en Antena 3, en el momento en que está cantando uno de los concursantes, interrumpiendo de forma repentina el transcurso del programa.

En la segunda y tercera grabación, el anuncio se emite durante el mismo programa, apareciendo, en esta ocasión, mientras habla el presentador, produciéndose la interrupción de manera similar al primer caso.

En las otras tres grabaciones, el anuncio se emite durante la retransmisión de un partido de fútbol en La Sexta, ocupando la mitad inferior de la pantalla.

El 18 de octubre de 2017, el Director de Energía procedió a iniciar un período de información previa mediante un requerimiento dirigido a GAS SERVICIOS, S.A. en el que se solicitaba información sobre los siguientes aspectos:

1. Número de comunicaciones remitidas a clientes de los grupos de peaje 3.1 y 3.2 por las que se envía una carta similar a la “carta comunicación cambio tarifa” que se adjunta con el escrito de denuncia, desde el 1 de enero de 2017 hasta la recepción de esta comunicación. Indique igualmente el ámbito geográfico de los clientes a los que se envió la comunicación y en su caso distribución provincial de los envíos de comunicación.

2. Explique si ha habido algún criterio de selección de clientes en el envío de la citada comunicación por parte de su empresa.

3. Evolución mensual del número de clientes de gas de los grupos 3.1 y 3.2 de GAS NATURAL SERVICIOS durante el año 2017, con el siguiente desglose

- *Nº de clientes que tienen contratado un producto con tarifa a precio variable referenciado a TUR.*
- *Nº de clientes con un producto a precio variable referenciado a otro índice.*

- *Nº de clientes con un producto a precio fijo anual (como la Tarifa Estable o Estable Economy).*
- *Nº de clientes con un producto con un importe mensual fijo (denominadas “planas” como la Gas Mini, Media o Maxi).*
- *Nº de clientes con otro tipo de tarifas, con indicación de las mismas.*

4. Aporte el contrato de publicidad suscrito por GAS SERVICIOS con Antena 3 y La Sexta, en particular informe respecto de su duración y número y fecha de las inserciones publicitarias contratadas

El 28 de noviembre de 2017, tras pedir una ampliación de plazo, tuvo entrada en el Registro de la Comisión el escrito de GAS SERVICIOS, S.A. en el que da respuesta al requerimiento efectuado por el Director de Energía.

Tras insistir en que la comunicación sólo se envió a los clientes de mercado libre con tarifa referenciada a la TUR, indica en respuesta lo siguiente:

- *A la primera pregunta, que desde el 1 de enero de 2017 hasta la fecha de recepción de la comunicación se han remitido un total de **48.700 comunicaciones**. Las comunicaciones se remitieron a clientes de todo el ámbito nacional.*
- *A la segunda cuestión, se indica que se seleccionaron clientes tipo 3.1 y 3.2 cuyos contratos de gas natural finalizaban en los dos meses siguientes al envío de la misma. Las comunicaciones se remitieron únicamente entre el 5 de junio y el 5 de julio de 2017.*
- *A la tercera cuestión, aporta los datos en los cuales se puede apreciar el aumento de clientes en tarifas estables frente a tarifas indexadas, de los cuales 161.928 proceden, según su declaración, de otras comercializadoras y, por tanto, **31.390 procedentes de la propia comercializadora**.*
- *A la cuarta cuestión, aporta el contrato formalizado y expresa que no han finalizado los servicios contratados. Una tanda de anuncios está programada en paralelo con el lanzamiento de una nueva comunicación comercial masiva a otros clientes.*

Con fecha 15 de marzo de 2018 el Director de Energía de la CNMC, acordó la incoación de un procedimiento sancionador contra GAS SERVICIOS, S.A.

La puesta a disposición del acuerdo de incoación fue leída el 22 de marzo de 2018.

GAS SERVICIOS, S.A no formuló alegaciones al acuerdo de incoación.

Como información adicional, se significa que la empresa fue sancionada por la CNMC en febrero de 2018 y que, no estando conforme con la sanción impuesta, la resolución fue impugnada ante la Audiencia Nacional, estando pendiente de dictarse sentencia a día de hoy.

Se plantean las siguientes **PREGUNTAS** cuyas respuestas serán puntuadas según se indica en cada una de ellas, valorándose los conocimientos expuestos, la corrección del análisis que se realice, así como la argumentación que se formule:

1. A la vista de la información contenida en el enunciado, ¿cómo cree que continuarían las actuaciones de la CNMC? Razone su respuesta, explicando los argumentos de la Dirección de Energía, en su caso, para continuar con las actuaciones, así como los argumentos que podría alegar en su defensa GAS SERVICIOS S.A., si los hubiera. **(15 puntos)**
2. Al amparo de la Ley 15/2007, de 3 de julio, de Defensa de la Competencia ¿podría haber iniciado la CNMC, en el ejercicio de sus funciones, alguna actuación? De ser así, ¿qué papel jugaría el principio de *non bis in idem*? Razone su respuesta. **(15 puntos)**
3. ¿Qué criterios puede utilizar la CNMC para la determinación de sus sanciones? ¿Podría aprobar estos criterios mediante una Comunicación de las previstas en el artículo 30.3 de la Ley 3/2013, de 4 de junio? **(10 puntos)**
4. ¿Considera usted que podría aplicarse la circunstancia agravante de reincidencia en una eventual resolución sancionadora derivada de los hechos desarrollados en el enunciado? ¿Cómo afectaría el hecho de que la sanción impuesta en febrero de 2018 no sea firme en vía jurisdiccional? **(8 puntos)**
5. ¿Podría realizar la CNMC alguna actuación relacionada con las comunicaciones comerciales audiovisuales a las que se hace referencia en el enunciado? Razone su respuesta. **(8 puntos)**
6. ¿Considera usted que procedería la imposición de medidas provisionales con anterioridad a la finalización del procedimiento iniciado por la Dirección de Energía? Desarrolle su respuesta. **(4 puntos)**
7. Analice la aplicación del principio de culpabilidad de la empresa infractora en el contexto fáctico planteado. En el ámbito de las competencias de la CNMC ¿habría alguna posibilidad de iniciar actuaciones contra el Director de Mercado Residencial y Pequeño Comercial de GAS SERVICIOS S.A.? **(10 puntos)**