



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

**D. JOSÉ GIMÉNEZ CERVANTES**, 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 11 de julio de 2002, el Consejo ha adoptado el siguiente **ACUERDO**, en relación con el **Expediente MTZ-2001/5557**.

"En cumplimiento de los preceptos contenidos en la Ley 17/1997, de 3 de mayo, por la que se incorpora al Derecho Español la Directiva 95/47/CE, de 24 de octubre del Parlamento Europeo y del Consejo, sobre el uso de normas para la transmisión de señales de televisión y se aprueban medidas adicionales para la liberalización del sector, el Real Decreto-Ley 16/1997, de 13 de septiembre, de modificación parcial de la Ley 17/1997, el Real Decreto 136/1997, de 31 de enero, por el que se aprueba el Reglamento Técnico y de Prestación del Servicio de Telecomunicaciones por Satélite, la Ley 12/1997, de 24 de abril, de Liberalización de las Telecomunicaciones, y en consideración a los siguientes

### I.- ANTECEDENTES DE HECHO

**Primero.** Mediante escrito presentado el día 25 de octubre de 2001, Dña. María del Pilar Gómez Jiménez, en nombre y representación de la entidad mercantil **TELEFÓNICA CABLE, S.A.U.** (en adelante **Tcable**) con C.I.F. A-80/653.488, y con domicilio a efectos de notificaciones en Pozuelo de Alarcón (Madrid), Calle Virgilio nro. 2 - Ciudad de la Imagen, en cumplimiento de las disposiciones contenidas en la Ley 17/1997, de 3 de mayo, ha solicitado la inscripción, el Registro de Operadores de servicios de acceso condicional para la televisión digital, de dicha entidad, así como la de los equipos Streammaster 5000, fabricado por Motorola Inc., y DSL4000, fabricado por Pace Micro Technology Plc., acompañando determinada documentación técnica correspondiente a cada uno de los equipos, acompañando, además, el modelo de contrato a suscribir con los usuarios

Debe entenderse que la remisión del referido modelo de contrato por parte de la sociedad interesada se realiza a los efectos de su aprobación por esta Comisión en lo que se refiere al uso de los descodificadores y la prestación del servicio de televisión digital mediante acceso condicional, dado el contenido del artículo 7.a)1 de la Ley 17/1997 ya citada.

**Segundo.** Considerando que la documentación técnica aportada por la entidad solicitante no era suficiente, se solicitó la remisión de documentación técnica adicional, así como la descripción detallada del sistema de acceso condicional y, además, la traducción al castellano de determinados documentos presentados inicialmente en inglés.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

**Tercero.** A la vista de la documentación técnica solicitada y de la dificultad que podría entrañar su consecución, dado que parte de la misma debía ser elaborada por los fabricantes de los equipos, se consideró procedente una ampliación de plazo excepcional, con el fin de que el expediente no se archivara por considerar producido el desistimiento de la interesada si ésta no podía aportar, en tiempo y forma, la citada documentación adicional. Por tanto, en virtud de las disposiciones contenidas en la Ley de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, mediante escrito de 14 de febrero, se notificó a la sociedad interesada la ampliación del plazo previsto para la tramitación del expediente en tres meses.

**Cuarto.** Por último, mediante escrito de 23 de abril, se solicitó la aportación de la declaración de conformidad de cumplimiento de la normativa DBV, así como una información más detallada sobre la posibilidad de que el carácter inmediata y automáticamente abierto y compatible del equipo pudiera darse por acuerdo entre operadores, dado que por la especificidad de los equipos y del sistema de acceso condicional empleado, se consideraba que dicho carácter no vendría dado por las características técnicas de los mismos.

**Quinto.** Como quiera que en el modelo de contrato presentado por la sociedad interesada para su aprobación por esta Comisión se contienen cláusulas que afectan a los intereses de los consumidores y usuarios, mediante escrito de fecha 22 de noviembre de 2001, se solicitó informe al Consejo de Consumidores y Usuarios sobre los contenidos del contrato propuesto por la citada entidad.

El Consejo de Consumidores y Usuarios emitió el día 11 de enero de 2002 informe por el que se evacua el trámite conferido por esta Comisión y se pone en conocimiento a la misma que, en virtud del artículo 22 de la Ley 26/1984, de 19 de julio, General para la Defensa de los Consumidores y Usuarios y el artículo 13 del Real Decreto 825/1990, de 22 de junio, sobre el Derecho de Representación, Consulta y Participación de los Consumidores y Usuarios a través de sus Asociaciones, *"No hay alegaciones"*.

**Sexto.** Como quiera que el modelo presentado por la sociedad interesada para su aprobación hace referencia a la cláusula 17 *"TRATAMIENTO Y GESTIÓN DE DATOS"* que afectará a la protección de los datos de los futuros usuarios, mediante escrito de 21 de noviembre de 2001 se solicitó también informe a la Agencia de Protección de Datos sobre los contenidos del contrato propuesto por la citada entidad.

Con fecha 26 de diciembre de 2001 ha tenido entrada en el Registro de esta Comisión escrito de la Agencia de Protección de Datos por el que se evacua el trámite conferido por esta Comisión, adjuntando el informe elaborado al efecto por su Gabinete Jurídico cuyas observaciones particulares han sido tenidas en cuenta en el presente procedimiento.

**Séptimo.** Mediante escrito de 22 de noviembre de 2001 y de acuerdo con el número 1 del artículo 71 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, modificada por la Ley 4/1999, de 13 de enero (en adelante, LRJPAC), esta



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Comisión requirió a Telefónica Cable para que remitiera un nuevo texto de modelo de contrato a suscribir con los usuarios que incorporara una omitida cláusula relativa a si el carácter abierto y compatible de los sistemas y de los descodificadores ofrecidos deriva de las condiciones técnicas de éstos o requiere, para producirse, su adaptación o un acuerdo entre los distintos operadores y, en este último caso, si se ha celebrado o no y a cuáles de aquellos afecta, indicándose las consecuencias que del acuerdo o de la falta de éste se deriven para el usuario.

Por parte de **Tcable** se remitió escrito de 4 de diciembre de 2001, que tuvo entrada en esta Comisión en la misma fecha, incorporando nuevo texto de la cláusula 6 "*Material Entregado*" del contrato, en los términos requeridos por esta Comisión.

**Octavo.** Mediante escritos de 28 de enero de 2002 y 5 de marzo de 2002 y de acuerdo con el número 3 del artículo 71 de la LRJPAC, esta Comisión requirió a **Tcable** para que remitiera un nuevo texto de la cláusula 17 "*Tratamiento y Gestión de datos*" que incorporara las modificaciones señaladas a la redacción propuesta por el interesado o, en caso contrario, alegara lo que estimara en derecho.

Por parte de **Tcable** se remitió escritos de 4 de febrero y 12 de marzo de 2002, que tuvieron entrada en esta Comisión en las mismas respectivas fechas, incorporando nuevo texto de la cláusula 13 "*Tratamiento y Gestión de datos*" del contrato, en los términos señalados por esta Comisión, previa evacuación de informe por parte de la Agencia de Protección de Datos.

**Noveno.** En cumplimiento de lo dispuesto en el artículo apartado 4, del artículo 2 del Real Decreto 136/1997, de 31 de enero, mediante escrito de 29 de octubre de 2001, se solicitó a la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información el informe preceptivo que dicha norma determina. El día 15 de marzo de 2002, el precitado Organismo remitió el informe solicitando, haciendo constar que se había verificado el cumplimiento de lo dispuesto en el Real Decreto 1890/2000, de transposición de la Directiva 99/05/CE, sobre equipos radioeléctricos y equipos terminales de telecomunicación y reconocimiento mutuo de su conformidad, considerando, además, que la evaluación de la conformidad se había realizado de manera adecuada.

**Décimo.** Habiéndose advertido la existencia de un eventual interés legítimo en la decisión que finalmente se pudiera adoptar en el expediente de referencia, mediante escritos de 15 de enero del año en curso, se notificó tal circunstancia a las sociedades que a continuación se indican: Sogecable, S.A. - Canal Satélite, S.L. - Madritel Telecomunicacines, S.A. - Empresas del Grupo Ono - DTS, Distribuidora de Televisión Digital, S.A. - Quiero Televisión, S.A. y Asociación de Operadores de Cable.

En contestación a dicha notificación, únicamente se personaron como interesadas en el procedimiento las entidades Sogecable, S.A. - Empresas del Grupo Ono y Madritel Telecomunicaciones, S.A.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

**Undécimo.** Posteriormente, en cumplimiento de lo dispuesto en el artículo 84 de la Ley de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, y con carácter previo a redactar la Propuesta de Resolución, se acordó la apertura del tramite de audiencia, notificándose a las sociedades personadas en el procedimiento mediante escrito de 9 de mayo.

Finalizado el plazo de 10 días acordado, únicamente la sociedad Madritel Telecomunicaciones, S.A. (en adelante Madritel) presentó, con fecha 28 de mayo, el correspondiente escrito de alegaciones.

Las alegaciones formuladas por dicha sociedad hacen referencia, en líneas generales, a:

- a) Los derechos y obligaciones que le vienen impuestos a los concesionarios de los servicios públicos de difusión (antiguos concesionarios del servicio de telecomunicaciones por cable) por los preceptos vigentes todavía de la Ley 42/1995, de 22 de diciembre, de Telecomunicaciones por Cable. En este sentido, Madritel estima que debería requerirse a la sociedad interesada la acreditación del cumplimiento de lo dispuesto en dichos artículos.
- b) Las obligaciones de must-carry que tienen todos los concesionarios de los servicios públicos de difusión establecidas en el artículo 11 de la precitada Ley de Telecomunicaciones por Cable. A estos efectos, Madritel considera la sociedad interesada no garantiza el cumplimiento de esta obligación.
- c) La red de acceso utilizada. A este respecto, solicita que se requiera a la sociedad interesada en qué términos y condiciones accederá a la red de acceso de Telefónica de España, S.A., dado que la red de ésta ultima ha de cumplir con lo dispuesto en el artículo 36 del Reglamento de Telecomunicaciones por Cable y en la Ley General de Telecomunicaciones, concretamente en las disposiciones contenidas en el Real Decreto de 22 de diciembre de 2000, en relación con el acceso indirecto al bucle de abonado.
- d) Los sistemas y decodificadores empleados. En relación con dichos equipos, Madritel considera que antes de proceder a su inscripción, deberá aprobarse el contrato que deberá celebrar la sociedad interesada con los diferentes operadores interesados para hacer posible el uso compartido de estos equipos.
- e) Por último, alega que teniendo en cuenta el perjuicio que ocasionaría a los operadores concesionarios del servicio de difusión por cable la inminente prestación de servicios de televisión por ADSL, no debería inscribirse los citados sistemas sin que previamente hayan sido establecidas las condiciones técnicas, económicas y jurídicas para su uso compartido.

**Duodécimo.** Por último, revisada nuevamente la documentación técnica aportada, se consideró necesario, con objeto de precisar con mas exactitud los elementos que conforman el sistema de acceso condicional utilizado y su situación geográfica, solicitar a la sociedad interesada, al amparo del artículo 78 de la Ley de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, información más detallada al respecto; información que fue solicitada mediante escrito de 12 de junio. La información referente a dichos extremos fue



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

aportada por la sociedad interesada el día 14 del mismo mes, siendo esta suficiente a los efectos que se había solicitado.

### II.- FUNDAMENTOS DE DERECHO

**Primero.** El artículo 42.6 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, modificada por la Ley 4/1999, de 13 de enero, dispone, entre otras circunstancias, que, excepcionalmente, podrá acordarse la ampliación del plazo máximo de resolución y notificación mediante motivación clara de las circunstancias concurrentes y solo una vez agotados todos los medios a disposición posibles. De acordarse, finalmente, la ampliación del plazo máximo, éste no podrá ser superior al establecido para la tramitación del procedimiento.

**Segundo.** El Registro de Operadores de Servicios de Acceso Condicional para la Televisión Digital.

El apartado 2 del artículo 1 de la Ley 17/1997, de 3 de mayo, crea el precitado Registro, que se llevará en la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, disponiendo la inscripción de los datos de todos los operadores de estos servicios, las características de los medios técnicos que empleen y la declaración responsable por ellos formuladas, con el fin de conocer el cumplimiento de las especificaciones técnicas contenidas en dicha Ley.

En desarrollo de este precepto, el artículo 2 del Real Decreto 136/1997, de 31 de enero, por el que se aprueba el Reglamento Técnico y de Prestación del Servicio de Telecomunicaciones por Satélite, regula el referido Registro determinando que el mismo tendrá por objeto la inscripción obligatoria de las personas físicas o jurídicas que operen mediante la comercialización, distribución, cesión temporal o alquiler de descodificadores, estableciéndose, entre otras circunstancias que se inscribirán por separado los datos relativos a los operadores y cada uno de los tipos o modelos de aparatos o equipos, dispositivos o sistemas de telecomunicación aptos para la descodificación que dichas personas comercialicen u ofrezcan.

El apartado 8 del 2 del citado Reglamento Técnico dispone que, una vez practicada la primera inscripción, cada operador deberá solicitar la inscripción de todo tipo de modelo o aparato, equipo, dispositivo o sistema de telecomunicación apto para descodificar, objeto de su actividad, que no haya sido inscrito con anterioridad. Del mismo modo, deberá solicitar la baja en el precitado Registro de cualquier tipo de modelo o aparato, equipo, dispositivo o sistema de descodificación que deje de comercializar u ofrecer.

**Tercero.** DESCRIPCION DEL SISTEMA DE DISTRIBUCION DE CANALES DE TV CON ACCESO CONDICIONAL

La sociedad peticionaria solicita la inscripción en el Registro a que se ha hecho mención en el apartado anterior como "operador de acceso condicional a la





## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

televisión digital”. Asimismo, interesa la inscripción de determinados equipos, que juntamente todos ellos integran lo que la sociedad denomina un sistema de distribución de canales de TV con acceso condicional.

Dado lo novedoso del sistema propuesto, respecto de inscripciones anteriores realizadas por operadores que utilizaban redes de satélite, de cable o terrestres, resulta de interés reseñar la descripción del sistema diseñado por Tcable.

### a) Infraestructura de red.

El sistema propuesto por Tcable para la distribución de servicios de televisión digital a los abonados, se soporta sobre una infraestructura de red específica en la cual el acceso al abonado se realiza a través de la línea telefónica convencional, usando la capacidad adicional de comunicación de datos del sistema de acceso ADSL.

La arquitectura de red consta de un conjunto de sistemas centrales, localizados en lo que el solicitante denomina Área de Servicios Centrales y en el Centro de Gestión, y varios sistemas locales, distribuidos en las Áreas de Servicios Locales. La plataforma central, pues, gestiona los servicios (como canales de TV y audio digital, y aplicaciones adicionales), de forma centralizada, y los distribuye al resto de la plataforma. Por otro lado, cada una de las Áreas de Servicios Locales recibe los servicios procedentes de la plataforma central y, a la vez, puede ofrecer servicios locales a la zona geográfica de su cobertura. El abonado recibe estos servicios a través de su par telefónico convencional, y necesita además un equipo especial para poder acceder a los servicios de distribución de imágenes desde su televisor<sup>1</sup>.

[[[CONFIDENCIAL-----]]].

### b) Sistema de acceso condicional.

El sistema de distribución de televisión propuesto por el solicitante, está construido con una arquitectura absolutamente diferente de las de difusión vía satélite o terrena y de las redes de televisión por cable. En el caso que nos ocupa, la red de acceso está constituida por un enlace físico (el par de hilos de cobre de la línea telefónica) y un enlace lógico, entre un equipo DSLAM del área de servicio local y el hogar del abonado. En otras redes, como las HFC utilizadas por otros operadores de cable o las de difusión, tanto vía satélite como terrenal, el acceso es compartido por todos los usuarios y, de entre todos ellos, hay que discriminar a los que tienen derechos de acceso a cada programa de los que carecen de derechos. Por tanto, los programas que se entregan al usuario con esta nueva técnica no forman parte de un servicio “protegido” que, al ser difundido a una pluralidad de usuarios, precisa limitar el acceso solamente a aquellos que *pagan una cuota o se condicione el acceso*

---

<sup>1</sup> En uno de sus escritos, Tcable informa de que también se podrán recibir canales de TV en el PC, pero no indica si en este caso se precisan elementos adicionales.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

*al servicio protegido en forma inteligible a una autorización individual previa* . En este caso se trata más bien de una nueva tecnología de acceso, capaz de proporcionar un servicio de telecomunicaciones individualizado -que no es de difusión sino persona a persona- entregado en una línea individual y sujeto a unas condiciones contractuales también individuales.

Consecuentemente, la manera de entregar la señal al usuario no tiene ninguna relación con la arquitectura del sistema DVB ni, por tanto, con las normas ETSI aplicables a dicho sistema. Se trata más bien de la entrega de imágenes a cada usuario individual, mediante el bucle de acceso telefónico, gracias a las técnicas ADSL, bajo unas normas de codificación y transmisión que utilizan protocolos de comunicación mucho más cercanos a las tecnologías internet que a las de difusión de TV.

El sistema mediante el cual se autoriza a los abonados a acceder a los servicios, en suma, el sistema de acceso condicional (SAC) utilizado es diferente en ambos casos. En el sistema propuesto por Tcable se envía al abonado desde la cabecera, sea esta central o local, únicamente el contenido del canal que aquél ha elegido en su mando, al contrario de lo que sucede en las redes tradicionales de difusión anteriormente citadas, en donde se difunde la misma señal (convenientemente cifrada), con todos los canales, a todos los abonados, y se discrimina entre aquéllos autorizados a través de la habilitación del receptor del abonado mediante el envío de mensajes de autorización y claves.

Por tanto, la plataforma de Tcable no necesita utilizar el algoritmo común europeo para cifrar la señal, puesto que no la emite cifrada, ni el equipo especial incorpora un módulo de acceso condicional como los utilizados por otras plataformas, puesto que no necesita gestionar y utilizar claves para descifrar la señal en el equipo descodificador. A cada abonado le llega el contenido elegido en abierto, una vez que ha sido comprobada la autorización del abonado por el sistema. [[[ CONFIDENCIAL ----- ]]].

La oferta que reciben los abonados está compuesta por varios canales, por lo que a través de la red de acceso de cada abonado se transmitirá únicamente el canal demandado por éste (no hay capacidad en el medio físico para enviar más), que diferirá de lo elegido por otro abonado a la plataforma, aunque estén atendidos por la misma Área de Servicio Local.

Por ende, el SAC de esta plataforma es un sistema que autoriza al usuario de forma previa a la recepción del canal deseado, mientras que los SAC utilizados en los sistemas de difusión de TV actuales codifican la señal en origen, la difunden a la generalidad de oyentes, y permiten que solamente los abonados autorizados descodifiquen la señal.

### **c) Equipos especiales.**

Tcable solicita, por otra parte, la inscripción de dos decodificadores de abonado en el Libro Auxiliar del Registro:

- Streammaster 5000, de Motorola Inc.
- DSL4000, de Pace Micro Technology Plc.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

### d) Servicios prestados.

Como se desprende de la documentación aportada para la aprobación por esta Comisión del modelo de contrato que pretende utilizar TCable, entre los servicios audiovisuales que se ofertan dentro de un conjunto de servicios que se califican como de “banda ancha”, figuran:

- Distribución de canales de TV digital, mediante la emisión de canales locales y canales temáticos. El cliente tendrá a su disposición una oferta agrupada de canales que podrá contratar o diseñar una oferta alternativa a la carta.
- Servicio de pago por visión (PPV), que permite el acceso durante un período de tiempo prefijado a determinados canales de TV mediante reserva previa. La adquisición de un programa no se podrá producir una vez transcurridos los primeros quince minutos de su duración total. Existirá un período de visualización previa.
- Acceso a contenidos de banda ancha bajo demanda. Este servicio permite al cliente recibir bajo demanda contenidos audiovisuales.
- Servicios interactivos sobre el TV. Estos servicios posibilitan una oferta de aplicaciones interactivas al usuario a través del televisor utilizando como elemento fundamental de interacción del usuario el mando a distancia u otros elementos.

### Cuarto. INSCRIPCIÓN EN EL REGISTRO.

El artículo 1 de la Ley 17/1997, tras indicar que el objeto de la misma es la incorporación al derecho español de la Directiva 95/47/CE, dispone que “con el fin de conocer el cumplimiento de las especificaciones técnicas contenidas en esta Ley, los operadores de los servicios de acceso condicional deberán inscribirse en el Registro que, para ello, se crea en la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones”.

Presupuesto para la inscripción es que el operador que la solicita lo sea de “servicios de acceso condicional”. Asimismo, que se cumplan las especificaciones técnicas contenidas en la Ley, respecto de cuyo cumplimiento precisamente da fe la inscripción en el registro.

El artículo 1.3 de la Ley 17/1997 contiene una definición de gran amplitud conceptual respecto del sistema y servicio de acceso condicional:

- Sistema de acceso condicional: los medios, dispositivos o procedimientos lógicos utilizados para seleccionar la entrada de determinadas señales destinadas a un receptor terminal.
- Servicio de acceso condicional: aquél que se presta mediante la utilización de un sistema de acceso condicional.





## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

De acuerdo con el tenor literal de estas definiciones, no debería existir ningún inconveniente para la inscripción del sistema de acceso condicional de Tcable, que constituye un conjunto de medios, dispositivos o procedimientos lógicos utilizados para seleccionar la entrada de determinadas señales destinadas a un receptor terminal.

No obstante, la Ley 17/97, respecto del acceso condicional y los servicios que a través de él se prestan no se limita a las definiciones transcritas. Incorpora un acervo de derecho comunitario representado por la Directiva 95/47; y un conjunto de requisitos respecto del sistema, que deben examinarse con detalle. Finalmente, persigue unos principios esenciales que no pueden perderse de vista en ningún momento y que resultan determinantes al objeto, no tanto de proceder a la inscripción en un registro público del operador en cuestión y de los equipos que pretende utilizar, como de la exigencia de ciertas obligaciones que la Ley impone, atribuyendo a la CMT la vigilancia en su cumplimiento.

A continuación se examinarán estos tres aspectos que se han mencionado. Previamente no se puede perder de vista, respecto de anteriores inscripciones, que tres son las principales diferencias del sistema de Tcable, tal como ha sido descrito:

- 1) No utiliza para la prestación de servicios redes de difusión (donde la señal se emite simultáneamente a todos los abonados, a la vez), sino que, previa petición individualizada y mediante la red telefónica convencional, tratada bajo técnicas ADSL, la señal audiovisual se envía a un solo abonado previa autorización y mediante la utilización de unas claves determinadas.
- 2) Por esta razón, el sistema de Tcable no necesita utilizar el algoritmo común europeo para cifrar la señal, puesto que no la difunde cifrada, aunque ello no significa que se utilicen procedimientos para determinar en qué casos y bajo qué condiciones se hará llegar la señal.
- 3) Asimismo, este sistema no tiene ninguna relación con la arquitectura del sistema DVB, ni con las normas ETSI, que han sido previstas hasta el momento para sistemas de acceso condicional sobre redes de difusión.
- 4) En coherencia con los puntos anteriores, ninguno de los servicios que ofrece Tcable es de difusión de televisión. Todos ellos (video a la carta, vídeo bajo demanda, retransmisión de canales temáticos o de TV en abierto), exigen una petición individual del cliente, que interopera con el suministrador del servicio.

### **Quinto. LA DIRECTIVA 95/47.**

Como se señala en la Comunicación de la Comisión Europea de 9 de noviembre de 1999, respecto de la Directiva 95/47, el objetivo fundamental de la misma era establecer un régimen adecuado para la puesta en marcha de la televisión digital, proporcionando seguridad jurídica al tiempo que se aseguraba una transición del sistema analógico al digital.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Como se señala en el Preámbulo de la Directiva, mediante diferentes Decisiones, la Comunidad “ha reconocido la importancia estratégica de los servicios de televisión avanzada y de televisión de alta definición tanto para la industria europea de la electrónica de consumo como para las industrias europeas del cine y de la televisión, estableciendo el marco estratégico global para la introducción en Europa de los servicios de televisión avanzados y de la televisión de alta definición”.

Para lograr este objetivo, se adoptan en la Directiva tres tipos de medidas:

- a) Medidas referentes al sistema de transmisión de los servicios de televisión, que si son totalmente digitales, deberán utilizar un sistema de transmisión que haya sido normalizado por un organismo europeo de normalización reconocido.
- b) Medida referentes a los terminales, que consisten en que todo receptor de televisión cuya pantalla sobrepase 42 centímetros en diagonal y que sea puesta en el mercado con fines de venta o alquiler, deberá estar equipado, al menos, con una conexión o interfaz abierto, normalizada por un organismo europeo de normalización reconocido, que permita conectar con sencillez equipos periféricos, especialmente descodificadores adicionales y receptores digitales; o que el formato para la transmisión de servicios de televisión de pantalla ancha independientemente del modo de transmisión será el formato 16:9.
- c) Medidas relativas “al acceso condicional”, que son de variado signo, como ahora veremos.

No define la Directiva 95/47 lo que se entienda por acceso condicional. Si lo hace la Directiva 98/84/CE relativa a la protección jurídica de los servicios de acceso condicional o basados en dicho acceso. Así, en su artículo 2 relativo a “definiciones”, califica el acceso condicional como “cualquier medida o mecanismo técnico en virtud del cual se condicione el acceso al servicio protegido en forma inteligible a una autorización individual previa”.

En el mismo artículo 2, recoge la siguiente definición de “servicio protegido”, concepto mencionado en la definición de acceso condicional:

“Cualquiera de los siguientes servicios, siempre que se presten a cambio de remuneración y sobre la base del acceso condicional:

- Radiodifusión televisiva, según se define en la letra a) del artículo 1 de la Directiva 89/552/CEE.
- Radiodifusión sonora, a saber, cualquier transmisión por hilo o radioeléctrica, incluida la transmisión por satélite, de programas de radio destinados a su recepción por el público.
- Servicios de la sociedad de la información, en el sentido del punto 2 del artículo 1 de la Directiva 98/34/CE del Parlamento Europeo y del Consejo de 22 de junio de 1998, por el que se establece un procedimiento de información en



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

materia de las normas y reglamentaciones técnicas y de las reglas relativas a los servicios de la sociedad de la información.<sup>2n</sup>

Pues bien, respecto del acceso condicional, tres son las propuestas de la directiva:

- 1) Interoperabilidad de los sistemas de control de acceso con el hardware de que disponen los usuarios. Supone que todos los equipos destinados al público que sean capaces de decodificar señales de TV digital deben disponer de capacidad para decodificar dichas señales con arreglo al algoritmo común europeo de decodificación administrado por un organismo de normalización reconocido; y la reproducción de señales transmitidas sin codificar, a condición de que, en el caso de que el equipo considerado sea alquilado, el arrendatario se atenga al contrato de alquiler aplicable.
- 2) Redistribución de las señales codificadas vía cable, permitiendo la posibilidad de un control completo por parte de los operadores de televisión por cable en el ámbito local o regional, de los servicios que empleen los sistemas de acceso condicional.
- 3) Acceso de las entidades de difusión a los servicios de acceso condicional. A este fin, los operadores de acceso condicional deben proponer a todas las entidades de difusión, en condiciones equitativas, razonables y no discriminatorias, servicios técnicos que permitan que los servicios transmitidos digitalmente por los difusores sean recibidos por los usuarios autorizados (de pago) a través de decodificadores administrados por el operador de servicios. Esta previsión se aplicaría tanto a proveedores simplemente de sistemas de acceso condicional como a aquéllos que además, siendo proveedores de televisión de pago, comercializaran su propio sistema, señalando la directiva que esta previsión es especialmente aplicable en el caso de que aparezca una posición dominante.

La Directiva no establece estándares concretos y obligatorios para los sistemas de acceso condicional, ni un reglamento vinculante en materia de interoperabilidad. Deja estas cuestiones en manos del mercado, eso sí, estableciendo cautelas respecto de las actuaciones de los gestores de sistemas de acceso condicional, en la línea de las medidas que hemos resumido.

---

<sup>2</sup> El punto 2 del artículo 1 de esa Directiva, según la redacción dada por la Directiva 98/48/CE que al efecto la modifica, define los “servicios de la sociedad de la información” entendiéndolos por tales “todo servicio prestado normalmente a cambio de una remuneración, a distancia, por vía electrónica y a petición individual de un destinatario de servicios. A efectos de la presente definición, se entenderá por:

-“a distancia”, un servicio prestado sin que las partes estén presentes simultáneamente.  
-“por vía electrónica”, un servicio enviado desde la fuente y recibido por el destinatario mediante equipos electrónicos de tratamiento (incluida la compresión digital) y de almacenamiento de datos y que se transmite, canaliza y recibe enteramente por hilos, radio, medios ópticos o cualquier otro medio electromagnético;  
-“a petición individual de un destinatario de servicios”, un servicio prestado mediante transmisión de datos a petición individual.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

En este ámbito ha sido esencial el trabajo del Grupo de Difusión de Señales Digitales de Vídeo (DVB), muy centrado en la interoperabilidad entre los diferentes sistemas de acceso condicional y el transcontrol, especialmente pensando en las entidades de radiodifusión.<sup>3</sup>

### **Sexto. LA LEY 17/1997.**

La Ley 17/1997, de 3 de mayo, como su propio título nos dice, incorpora al Derecho español la Directiva 95/47. En este sentido, las medidas antes vistas de la Directiva son incorporadas al ordenamiento jurídico español, casi con literalidad.

No obstante, la ley da un paso más respecto de la Directiva recogiendo otras previsiones que atienden a otro objetivo, apenas esbozado en la Directiva: evitar la aparición de situaciones de dominio, garantizando una pluralidad de ofertas competitivas en determinados mercados como son los de tele visión digital por satélite y la televisión emitida por el sistema de acceso condicional (televisión de pago).

“Se desea evitar la existencia de monopolios “de facto” y abusos de posición dominante que puedan redundar en perjuicio de la pluralidad en la oferta de servicios, así como de la libertad informativa. La posibilidad reconocida constitucionalmente (artículo 20.1.d) de la Constitución Española) de comunicar o recibir información por cualquier medio de difusión, no puede verse cercenada por la existencia “de iure” o “de facto”, de monopolios informativos favorecidos por obstáculos tecnológicos a la libertad de opción del ciudadano”.

No puede desconocerse en este punto que en toda Europa el desarrollo del mercado de acceso condicional se ha producido utilizando como motor la televisión de pago, respecto de la que se manifiesta interés por evitar la aparición de situaciones de dominio.

A este fin esencial, entre otros, La Ley 17/1997 dedica las siguientes apartados o novedades respecto de la Directiva:

- a) Creación de un Registro Público en la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, con el fin de conocer el cumplimiento de las especificaciones técnicas contenidas en la Ley 17/1997 (art. 1.2). Como se ha señalado reiteradamente por esta Comisión, este registro no tiene carácter constitutivo sino declarativo, a efectos de constancia y publicidad respecto de

---

<sup>3</sup> Sobre el papel del DVB, la Comunicación de la Comisión Europea de 9 de noviembre de 1999 nos dice que “para la transmisión televisiva digital, según lo dispuesto en la letra c) del artículo 2 de la Directiva, las entidades de radiodifusión utilizan únicamente los sistemas puestos a punto por el Grupo DVB y normalizados por el Instituto Europeo de Normas de Telecomunicaciones (ETSI). La Directiva no impone ningún sistema de transmisión específico y deja la elección a los operadores del mercado. La neutralidad reglamentaria aplicada a la elección de las normas animó a los operadores del mercado a definir los sistemas de transmisión en el momento oportuno, basándose en las exigencias comerciales de los usuarios más que en las exigencias tecnológicas, avaladas por la normativa. Esto ha contribuido al éxito mundial del Grupo DVB. Inicialmente concebidas como normas europeas, la adopción de sistemas de transmisión DVB en todo el mundo es un hecho.”



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

terceros. A tal fin, tiene importancia la declaración por esta Comisión, en la resolución declarando la inscripción, de cuales sean las especificaciones técnicas contenidas en la Ley 17/1997 que son objeto de cumplimiento por parte del sistema de acceso condicional.

- b) Garantía de que exista una pluralidad de oferta de servicios y un régimen de libre competencia en dos mercados como son los de la televisión por satélite con tecnología digital y la televisión emitida por el sistema de acceso condicional.

A este fin responden los artículos 2 (Situaciones de dominio en el mercado de acceso condicional que puedan afectar al funcionamiento y desarrollo de un mercado de libre competencia de servicios de difusión de televisión) o algunas de las obligaciones del artículo 7 respecto de los operadores de acceso condicional (garantía del 40% de la capacidad de transmisión a favor de los programadores independientes).

- c) Garantía de los derechos e intereses de los usuarios. Se trata de una finalidad reiteradamente indicada en el preámbulo de la normativa y que tiene su plasmación en diferentes preceptos de la Ley 17/1997: art. 4 (obligaciones de los prestadores de servicios de difusión de televisión digital que reciban contraprestación económica de los usuarios), art. 7 a) (aprobación por la CMT de modelos de contrato para la prestación de servicios de acceso condicional) y artículo 9 (consumidores y usuarios).
- d) Atribución de competencias a la CMT. Como quiera que una parte de los fines de la Ley se refieren a la necesidad de que estos nuevos mercados relacionados con la TV digital se desarrollen en libre competencia, se atribuyen a la CMT diferentes competencias, que no concluyen en la llevanza de un registro o en la aprobación de un modelo de contrato, sino en la posibilidad de adoptar diferentes resoluciones, que aparecen detalladas en la propia Ley, para garantizar el cumplimiento de los principios antes enunciados de salvaguarda de la libre competencia.

Respecto del acceso condicional, “strictu sensu”, la Ley, en su artículo 7 incorpora las tres medidas de la Directiva, que antes hemos destacado, aunque va más allá, no tanto en los principios como en el establecimiento de garantías para su cumplimiento.

Así, respecto de la medida de garantía de interoperabilidad, de acuerdo con la Directiva, no impone ninguna solución técnica concreta <sup>4</sup>, si bien obliga a que los sistemas y descodificadores para el acceso condicional que se comercialicen sean inmediata y automáticamente abiertos y compatibles, bien por sus características técnicas, bien por un acuerdo entre operadores.

---

<sup>4</sup> En la redacción original, el artículo 7 a), sobre este aspecto, realizaba una apuesta por determinados sistemas definidos por el Grupo DVB. Posteriormente, esta opción desapareció con la modificación de la Ley por RD-Ley 16/1997, de 13 de septiembre.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Este acuerdo no es en cualquier caso obligatorio, si bien cualquier operador que pretenda la interoperabilidad, puede reclamarla de la CMT si otro operador obligado la niega.

Hasta la fecha, ninguno de los sistemas inscritos es interoperable técnicamente y tampoco se ha llegado a acuerdos entre operadores. La CMT no ha recibido petición de intervención por los agentes del mercado de acceso condicional.

Respecto de la redistribución de los programas de cable a través de operadores de acceso condicional, se incorpora el régimen de la Directiva, en su literalidad.

Finalmente, respecto del acceso de difusores a los sistemas de acceso condicional, se incorporan los principios de la Directiva, pero, además, se atribuye a la CMT un papel activo de intervención en los conflictos que al efecto puedan producirse. Además, como ya hemos señalado, se garantiza un derecho de acceso a una parte de la capacidad de los sistemas de acceso condicional a favor de los programadores independientes, aunque la Ley no perfila, siquiera mínimamente, este tipo de agente del mercado audiovisual.

Conviene recordar que estas previsiones responden a las medidas propuestas en la Directiva, lo que es tanto como decir que son propósitos destinados a unos objetivos concretos, cada uno de ellos diferente.

Por todo ello no puede reconocerse en la Ley, ni en la Directiva, una construcción completa del régimen jurídico del acceso condicional. A este efecto se utilizan conceptos casi “preconcebidos” o asumidos en foros europeos de normalización técnica, si bien, jurídicamente, las normas referidas son principalmente un catálogo de propuestas basadas en la autoregulación con la posibilidad de acudir finalmente a la CMT en caso de conflicto.

Como consecuencia de esta carencia, la Ley no contiene un catálogo cerrado ni de tipos de operadores ni de sistemas técnicos de acceso condicional. Por esta razón, en cada solicitud de inscripción la CMT debe realizar una labor interpretativa de los fines perseguidos por la Directiva y la Ley española que la incorpora a fin de decidir, con la inscripción, que tipo de obligaciones de las previstas en la norma española le son aplicables al operador de acceso condicional.

Así lo ha hecho en todas sus resoluciones. Por ejemplo, respecto de los sistemas propuestos, indicando que no son interoperables técnicamente, lo que determina el que los operadores deban alcanzar acuerdos sobre uso compartido, si esa es su voluntad.

También respecto de los operadores, indicando que la mera comercialización de aparatos decodificadores o de acceso condicional en un establecimiento público no da lugar a la inscripción (Resolución de 2 de octubre de 1997), por cuanto no se prestan servicios de acceso condicional al público.

**Séptimo.** Finalmente, no podemos dejar de hacer mención, al menos de forma esquemática, al nuevo marco regulatorio aplicable a los servicios de acceso





## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

condicional recogidos en la Directiva 2002/19/CE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 7 de marzo de 2002, relativa al acceso a las redes de comunicaciones electrónicas y recursos asociados, y a su interconexión (Directiva acceso).

Efectivamente, esta Directiva cuya incorporación al ordenamiento jurídico español deberá realizarse a más tardar el 24 de julio de 2003, amplía el enfoque mantenido por la Directiva 95/47/CE a nuevos servicios como la radiodifusión sonora digital, así como abre la vía para su extensión a otros potenciales cuellos de botella tecnológicos que pueden constituir un escollo al libre acceso a los servicios de televisión y radiodifusión digital.

Las nuevas obligaciones que impone esta Directiva mantiene el régimen que ya estaba previsto en la Directiva 95/47/CE, en especial la relativa a proporcionar un acceso condicional en condiciones equitativas, razonables y no discriminatorias, con independencia de cuál sea el medio transmisión utilizado, y en el art. 5 de la Ley 17/1997, en virtud de la cual, las redes de comunicaciones electrónicas totalmente digitales utilizadas para la distribución de servicios de televisión y abiertas al público tienen que poder distribuir programas y servicios de televisión de formato amplio, a fin de permitir a los usuarios la recepción de dichos programas en el formato en que hayan sido transmitidos.

En este sentido, mediante un anexo a la Directiva, se reproducen las previsiones de la Directiva 95/47 sobre todo cuando se trate de dar acceso a los servicios de radiodifusión digitales.

No obstante, no concluye aquí la obligación de acceso por cuanto se reconocen otros potenciales cuellos de botella, como son las interfaces de programa de aplicación y las guías electrónicas de programas, habilitándose a las autoridades nacionales de reglamentación la competencia para resolver los problemas de acceso que puedan producirse.

Por su claridad, y plena aplicación al caso que nos ocupa, reproducimos algunos de los párrafos más significativos de la motivación incluida por el Consejo y el Parlamento Europeo justificativa del nuevo marco en el que deberá actuar la sociedad interesada, como prestador de servicios de acceso condicional:

*(9) La interoperabilidad redundará en beneficio del usuario final y es un objetivo importante del presente marco normativo. Fomentar la interoperabilidad es uno de los objetivos de las autoridades nacionales de reglamentación previstos en este marco, que también prevé la publicación por la Comisión de una lista de normas y/o especificaciones referidas a la prestación de servicios, interfaces técnicas y/o funciones en red, como base para fomentar la armonización en el sector de las comunicaciones electrónicas. Los Estados miembros deben fomentar el uso de normas y/o especificaciones publicadas en la medida en que resulte estrictamente necesario para garantizar la interoperabilidad de los servicios y para mejorar la libertad de elección del usuario.*

*(10) Las normas de competencia pueden no ser suficientes por sí mismas para garantizar la diversidad cultural y el pluralismo de los medios en el sector de la televisión digital. La Directiva 95/47/CE proporciona un marco reglamentario inicial para el sector entonces naciente de la televisión digital, cuyo mantenimiento es necesario, en especial por lo que respecta a la obligación de proporcionar un acceso condicional*



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

*en condiciones equitativas, razonables y no discriminatorias, para asegurarse de que esté disponible una amplia variedad de programas y servicios. La evolución de las tecnologías y los mercados impone la necesidad de revisar estas obligaciones de manera periódica, ya sea por parte de un Estado miembro en relación con su mercado nacional o por parte de la Comisión con respecto a la Comunidad, en particular con objeto de determinar si se justifica su ampliación a nuevas pasarelas, como las guías electrónicas de programas (EPG) y las interfaces de programa de aplicación (API), en la medida necesaria que permita garantizar que los usuarios finales de determinados servicios digitales de radiodifusión puedan acceder a ellos. Los Estados miembros pueden determinar los servicios digitales de radiodifusión cuyo acceso por parte de los usuarios finales deberán garantizar por los medios legislativos, reglamentarios o administrativos que estimen necesarios*

*(11) Los Estados miembros podrán también permitir que sus autoridades nacionales de reglamentación revisen las obligaciones relativas al acceso condicional a los servicios digitales de radiodifusión con objeto de evaluar mediante un análisis del mercado si deben suprimir o modificar las condiciones impuestas a los operadores que no tengan un peso significativo en el mercado en cuestión. Dicha supresión o modificación no debe incidir negativamente en el acceso de los usuarios finales a dichos servicios ni en las perspectivas de una competencia eficaz.*

**Octavo.** De conformidad con los razonamientos anteriores, procede determinar a continuación si cabe acceder a la solicitud de inscripción y, en caso afirmativo, bajo qué condiciones.

Efectivamente, además de la mera inscripción que identifica y da fé pública respecto de la existencia de un operador de acceso condicional así como de los aparatos y sistemas que utilizará para prestar servicios de acceso condicional, el Registro y la presente resolución acreditan el cumplimiento de los requisitos establecidos por la Ley.

De otra parte, es necesario asimismo la aprobación o denegación de los modelos de contratos que utilizará el operador de acceso condicional en sus relaciones con los usuarios.

En cuanto a la inscripción, según la genérica definición del art. 1.3 de la Ley 17/1997, el sistema descrito por Tcable debe entenderse como de acceso condicional, aún reconociendo que las señales emitidas y que finalmente llegan a un aparato terminal de televisión no pueden considerarse como de un servicio de difusión de televisión.

Ya hemos visto como la Directiva 98/84 considera servicios susceptibles de ser prestados mediante acceso condicional no sólo a los de radiodifusión sino también a los que describe como “de la sociedad de la información”, que, en la terminología de nuestra normativa de títulos habilitantes quedarían comprendidos bajo el paraguas de una autorización general de tipo C.

Efectivamente, esta CMT ha considerado en reiteradas resoluciones que los servicios audiovisuales que pretende prestar Tcable (vídeo a la carta, bajo demanda, distribución de canales de TV, y otros servicios interactivos), son encuadrables en esa categoría de títulos habilitantes, dado que permiten



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

interoperar al usuario con el prestador del servicio y no suponen una difusión de programas al público.

Una precisión en este punto. Lo característico del acceso condicional regulado en la Directiva y en la Ley 17/1997 es que los servicios se presten para la televisión digital. Eso significa que, por el momento, no puedan considerarse comprendidos los que se presten a través o por medio de otros aparatos terminales, como pueden ser los ordenadores personales.

Determinado que Tcable es considerado como operador de acceso condicional para la prestación de servicios audiovisuales digitales interactivos a través de un terminal de televisión, procede a continuación señalar los requisitos y obligaciones que deberá cumplir ese operador de conformidad con la Ley 17/1997.

- a) En cuanto al requisito del artículo 7 a), párrafos primero, segundo y tercero, (capacidad del equipo para decodificar las señales con arreglo al algoritmo común europeo), como se ha indicado, el sistema propuesto no permite, ni necesita, que se difundan señales cifradas que haya que proteger codificando y decodificándolas, con lo cual este requisito no sería exigible.
- b) Por el contrario, sí resulta exigible el requisito del párrafo cuarto (sistema abierto y compatible), si bien, de la descripción realizada más arriba se desprende que el carácter inmediata y automáticamente abierto y compatible del sistema habrá de resultar necesariamente de un acuerdo entre operadores que permita al usuario de Tcable acceder a los contenidos audiovisuales de otros operadores.
- c) Igualmente, es exigible el cumplimiento de las obligaciones de las letras b) (transcontrol a favor de operadores de cable), c) (acceso de los programadores independientes y entidades de difusión al sistema de acceso condicional), d) (contabilidad financiera distinta en lo que se refiere a la actividad de suministro de servicios de acceso condicional) y e) (derechos de propiedad industrial).

Una última precisión. La salvaguarda de la competencia en estos mercados que van convergiendo a marchas forzadas respecto de los medios de transmisión utilizados exige no perder de vista en ningún momento la naturaleza y características finales de los productos y servicios ofrecidos al público. Frente a la regulación que distingue servicios por las tecnologías utilizadas, la nueva regulación prefiere centrarse en los análisis de mercado, más cercanos a los intereses de los usuarios.

En este punto, con independencia del medio de transmisión utilizado, los servicios que se pueden prestar bajo el paraguas de vídeo bajo demanda o ppv son indiferentes respecto del usuario, que atendería en estos casos al contenido ofrecido y al precio final, más que a la manera en la que accedería a esos servicios.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

El impacto en competidores de esos mismos servicios, que utilizan otro tipo de redes para prestarlos, exige una especial atención en la regulación, evitando ventajas para unos o la aparición de barreras para otros.

### **Noveno. Contrato tipo a celebrar con los usuarios**

#### **A) Competencia de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones para la aprobación del contrato tipo presentado en lo relativo al uso de los descodificadores y la prestación del servicio de televisión digital mediante acceso condicional.**

El modelo de contrato sometido a la aprobación de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones en lo relativo al uso de los descodificadores y a la prestación del servicio de televisión digital mediante acceso condicional, ha sido aprobado con anterioridad respecto a la prestación del servicio telefónico básico por la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información mediante Resolución de fecha 6 de julio de 2000.

Por su parte, la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones es competente para dictar la presente resolución de conformidad con lo dispuesto en el artículo 7.a).1. de la Ley 17/1997, de 3 de mayo por la que se incorpora al Derecho español la Directiva 95/47/CE, de 24 de octubre, del Parlamento Europeo y del Consejo, sobre el uso de normas para la transmisión de señales de televisión y se aprueban medidas adicionales para la liberalización del sector, modificada por Real Decreto-Ley 16/1997, de 13 de septiembre (en adelante, Ley 17/1997), a cuyo tenor la Comisión tiene atribuida, entre otras, la siguiente competencia:

*"1. Aprobar los modelos de los contratos que los distribuidores y los operadores celebren con los usuarios para el uso de los descodificadores y la prestación del servicio de televisión digital mediante acceso condicional..."*

De la exégesis de los preceptos contenidos en la Ley 17/1997, de 3 de mayo, que tiene su origen en el Real Decreto-Ley 1/1997, de 31 de enero, desarrollado por el Real Decreto 136/1997, de igual fecha, Ley 17/1997, modificada posteriormente por el Real Decreto Ley 16/1997, de 13 de septiembre, se pueden deducir los siguientes razonamientos en lo que se refiere a la aprobación de los modelos de contratos a suscribir por los operadores de televisión digital vía satélite mediante acceso condicional con sus usuarios.

- ✓ El Real Decreto 136/1997 se dicta con igual fecha, 31 de enero de 1997, que el Real Decreto Ley 1/1997, de 31 de enero, por el que se incorpora al Derecho Español la Directiva 95/47/CEE, de 24 de octubre, del Parlamento Europeo y del Consejo, sobre el uso de normas para la transmisión de señales de televisión y se aprueban medidas adicionales para la liberalización del sector.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

- ✓ Con posterioridad el Real Decreto-Ley 1/1997, se tramita como proyecto de Ley, aprobándose por el Parlamento la que hoy es la Ley 17/1997, de 3 de mayo, en cuyo artículo 7 no aparece ninguna referencia a los modelos de contratos a suscribir, al igual que ya ocurría con el texto del Real Decreto-Ley en el que tiene su origen.
- ✓ Es con la nueva redacción del último párrafo del artículo 7.a), contenida en el Real Decreto-Ley 16/1997, de 13 de septiembre, cuando se introducen en el texto de la Ley 17/1997, como competencia de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones en lo que se refiere al cumplimiento y efectividad de los requisitos exigidos a los sistemas y los descodificadores para el acceso condicional que se comercialicen, la de aprobar los modelos de contratos que los distribuidores y los operadores celebren con los usuarios para el uso de los descodificadores y la prestación del servicio de televisión digital mediante acceso condicional.

### B) Efectos derivados de la aprobación del modelo de contrato.

En cuanto a los efectos derivados de la aprobación de los modelos de contratos a suscribir por los distribuidores y operadores de televisión digital mediante acceso condicional en el modelo de contrato ahora analizado, resulta de interés destacar lo previsto en el artículo 7.a).3 de la Ley 17/1997, modificada por el Real Decreto-Ley 16/1997, el cual señala que *"no tendrán efecto alguno los contratos que los distribuidores y los operadores celebren con los usuarios, ni los que lleven a cabo los operadores entre sí, sin cumplir lo previsto en los apartados 1 y 2 de este artículo. El incumplimiento de las resoluciones que la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones dicte, imponiendo las condiciones para el uso compartido de los descodificadores o de las que establezcan las garantías del carácter automáticamente abierto y compatible de los sistemas o de los descodificadores, se considerará como infracción muy grave, con arreglo a lo previsto en el artículo 33.2.i) de la Ley de Ordenación de las Telecomunicaciones"*.

### C) Contenido del modelo de contrato.

Conforme al artículo 9 de la Ley 17/1997, modificada por el Real Decreto 16/1997, *"los contratos que se celebren con los usuarios del servicio respetarán lo dispuesto en la normativa sobre condiciones generales de contratación y sobre defensa de los consumidores y usuarios"*, por lo que debe entenderse que la competencia de esta Comisión para aprobar los modelos de contratos en los términos anteriormente expuestos, no desvirtúa la naturaleza jurídico-privada de los mismos, resultando por ello necesario que en dichos contratos, además, se tenga plena observancia de la Ley 26/1984, de 19 de julio, General para la Defensa de los Consumidores y Usuarios y demás normas que pudieran resultar de aplicación.

Con carácter general, y respecto al modelo de contrato presentado ante esta Comisión por Telefónica Cable, S.A.U. para el uso de descodificadores y la





## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

prestación del servicio de televisión digital mediante acceso condicional, cabe destacar por su interés, entre otras, las siguientes circunstancias:

1º.- El artículo 7.a).1 de la Ley 17/1997, modificada por Real Decreto-Ley 16/1997, establece que los modelos de contrato a suscribir entre los operadores de servicios de televisión digital mediante acceso condicional con sus usuarios o abonados, deberán hacer constar de forma destacada, *"si el carácter abierto y compatible de los sistemas y de los descodificadores ofrecidos deriva de las condiciones técnicas de éstos o requiere, para producirse, su adaptación o un acuerdo entre los distintos operadores y, en este último caso, si se ha celebrado o no y a cuáles de aquellos afecta, indicándose las consecuencias que del acuerdo o de la falta de éste se deriven para el usuario"*.

2º.- De acuerdo con el último inciso del artículo 7.a).1 de la citada Ley 17/1997, todo contrato de cesión, por cualquier título de la posesión de descodificadores y de prestación de servicio de televisión digital mediante acceso condicional, habrá de constar en documento ajustado al modelo aprobado por la Comisión con expresión de la fecha de la resolución aprobatoria.

En lo relativo al uso de los descodificadores y la prestación del servicio de televisión digital mediante acceso condicional, se ha verificado que el contenido del modelo presentado la sociedad interesada, con carácter general, se ajusta a Derecho, exceptuando las siguientes observaciones: *"En virtud de lo establecido en el último inciso del artículo 7.a).1 de la citada Ley 17/1997, debe introducirse la fecha de la presente resolución."*

### **Décimo. Evaluación de la conformidad de los aparatos de telecomunicaciones.**

Otro de los factores importantes a considerar es el cumplimiento por parte de los equipos de telecomunicación de las disposiciones contenidas en el Real Decreto 1890/2000, de 20 de noviembre, por el que se aprueba el Reglamento que establece el procedimiento para la evaluación de la conformidad de los aparatos de telecomunicaciones.

Dicho Reglamento establece las condiciones que deben cumplir los aparatos de telecomunicaciones, definidos en su artículo 3, para su puesta en el mercado de libre circulación y puesta en servicio en España.

Según consta en el informe evacuado por la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad, Órgano competente en esta materia, según queda reflejado en el Expositivo sexto, ha quedado acreditado que se ha realizado la evaluación de la conformidad de manera adecuado y se ha verificado el cumplimiento de lo dispuesto en el Real Decreto 1890/2000.





## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

### **Undécimo. Alegaciones presentadas por Madritel Telecomunicaciones, S.A.**

En cuanto a las alegaciones presentadas por esta sociedad concesionaria, cabe manifestar que en las mismas se hace una exposición de materias y circunstancias que escapan del puro contenido de esta Resolución, ya que hace referencias a las obligaciones y derechos de los operadores de cable, a los problemas que pudiera ocasionar la utilización de ADSL para el despliegue de las redes de cable, al acceso indirecto al bucle de abonado, etc.

Ya ha quedado suficientemente razonado cual es el objeto de esta Resolución: analizar si es procedente la inscripción y en su caso acordarla, o bien, determinar la improcedencia de la misma.

Como no es objeto de este expediente analizar ni autorizar la forma ni la vía mediante la cual la sociedad interesada realizará la prestación del servicio; solo cabe significar que Telefónica Cable, S.A.U. deberá atenerse a los títulos otorgados y a la interpretación de los mismos por la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones.

En concreto, de la documentación aportada se desprende que en ningún caso los servicios que pretende comercializar Tcable quedan comprendidos en el servicio de difusión de televisión, sino que, en su caso, se prestarían mediante una autorización general de tipo C.

En este punto, sí resulta exigible de acuerdo con la Ley 17/1997, que no la Ley de Telecomunicaciones por Cable, la obligación de poner una parte de la capacidad del sistema de acceso condicional a favor de los programadores independientes, y así se ha resaltado en la presente resolución.

En cuanto a la invocación de los apartados e), f) y g) del artículo 11 de la Ley 42/1995, de Telecomunicaciones por Cable, (obligación de distribuir el conjunto de la difusión de televisión por ondas), de nuevo se insiste en que los servicios prestados en acceso condicional no pueden calificarse como de difusión de televisión, con lo cual el acceso de ese tipo de programación al sistema de acceso condicional se deberá realizar previo acuerdo entre los difusores y el operador de acceso condicional, de conformidad con el artículo 7 de la Ley 17/1997, interviniendo la CMT en caso de que se denegara el acceso o no se ofreciera en las condiciones que marca dicha Ley.

Tampoco es objeto de esta Resolución analizar la posibilidad de prácticas anticompetitivas en las pudiera incurrir, en su caso, la sociedad solicitante en la prestación del servicio, especialmente en lo que hace a la utilización por Tcable de la red de acceso de Telefónica de España SA.

En este sentido, esta CMT se mostrará vigilante respecto de eventuales prácticas anticompetitivas, que siempre podrán ser denunciadas para su eventual corrección.

No puede desconocerse, además, la existencia de una normativa específica que regula las condiciones en las que se puede utilizar por competidores la red de



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

acceso de Telefónica (régimen apertura del bucle de abonado), sin perjuicio de las medidas que la CMT pueda adoptar para salvaguardar la libre competencia en el mercado.

De nuevo, se insiste en que los servicios que pretende comercializar Tcable no son de difusión de televisión con lo que su prestación puede ser realizada ya no por este operador sino por la propia Telefónica de España o por cualquier otro operador que cuente con los oportunos títulos habilitantes otorgados por esta CMT.

En lo que respecta a las referencias que hace Madritel a los equipos y sistemas de acceso condicional, (ver apartados d) y e) del Expositivo Undécimo de los Antecedentes de Hecho), parece lógico que el único modo de que la Comisión pudiera ejercer sus competencias, sea tras la previa la inscripción registral, tanto de la sociedad interesada como los equipos indicados, con el fin de que le sean de aplicación tales obligaciones y, en tales condiciones, poder establecer las medidas necesarias.

A estos efectos se recuerda que la intervención de esta CMT es subsidiaria al acuerdo entre operadores, como reflejan tanto la Directiva 95/47 como la Ley 17/1997. En este sentido, antes de la adopción de cualquier medida sobre uso compartido de sistemas de acceso condicional será preciso que el operador que ha solicitado ese uso compartido del sistema haya visto denegada su petición por el operador obligado a compartir.

Por cuanto antecede, una vez analizadas las circunstancias que concurren, las especificaciones técnicas de los equipos cuya inscripción ha solicitado la sociedad interesada y el modelo de contrato a suscribir con los usuarios, esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, en el ejercicio de las funciones que le atribuye la Ley 17/1997, de 3 de mayo, por la que se incorpora al Derecho Español la Directiva 95/47/CE, de 24 de octubre del Parlamento Europeo y del Consejo, sobre el uso de normas para la transmisión de señales de televisión y se aprueban medidas adicionales para la liberalización del sector, y su normativa de desarrollo,

### ACUERDA:

**Primero.** Que se proceda a la inscripción, en el Libro Principal del Registro de Operadores de Servicios de Acceso Condicional para la televisión digital, de la entidad mercantil **TELEFÓNICA CABLE, S.A. U.**, con C.I.F. A-80/653.488, y con domicilio a efectos de notificaciones en Pozuelo de Alarcón (Madrid), Calle Virgilio nro. 2 - Ciudad de la Imagen, haciendo constar todos los datos objeto de inscripción relativos a dicha la entidad.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

**Segundo.** Que se proceda a la inscripción, en la hoja del Libro Auxiliar de Aparatos y Dispositivos correspondiente a la sociedad **TELEFÓNICA CABLE, S.A.U.**, del sistema de acceso condicional compuesto por los equipos que a continuación se detallan, con indicación de sus características técnicas:

- ✓ Streammaster 5000, fabricado por Motorola Inc., y el
- ✓ DSL4000, fabricado por Pace Micro Technology PLC:

**Tercero.** Inscribir, igualmente, que el carácter inmediata y automáticamente abierto y compatible del sistema de acceso condicional de Telefónica Cable, S.A.U. vendrá determinado por los acuerdos que, en su caso, alcancen los operadores para el uso compartido del sistema de acceso condicional utilizado para la prestación de los servicios.

**Cuarto.** Aprobar, en los términos y según las funciones que al respecto son competencia de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, el modelo de contrato a suscribir por Telefónica Cable, S.A.U. con sus abonados, que se adjunta como anexo a la presente Resolución. A su vez, tan pronto como sea editado, la sociedad interesada deberá remitir a esta Comisión un ejemplar del modelo de contrato en formato comercial, en el que aparezca de forma destacada la fecha de la presente Resolución.

**Quinto.** Informar a la sociedad interesada que, de acuerdo con lo previsto en el artículo 7.a) de la Ley 17/1997, cualquier futura modificación que se desee introducir en el modelo de contrato aprobado, deberá ser previamente aprobada por la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones a los efectos previstos en los números 1 y 3 del ya citado artículo 7.a) de la Ley 17/1997.

**Sexto.** La sociedad **TELEFÓNICA CABLE, S.A.U.** deberá solicitar a esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones la inscripción, en su caso, en el Registro de Operadores de Servicios de Acceso Condicional para la Televisión Digital, de aquellos aparatos descodificadores, sistemas y acuerdos comerciales con otros operadores a utilizar o alcanzar en el futuro, así como solicitar la cancelación de la inscripción de aquellos equipos que deje de comercializar.

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 pone fin a la vía administrativa, podrá interponerse,



## **COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES**

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 del 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,**

José Giménez Cervantes.

José María Vázquez Quintana.