



## **COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES**

**JAIME VELÁZQUEZ VIOQUE**, 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 nº 09/03 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 6 de marzo de 2003, se ha adoptado el siguiente

### **ACUERDO**

por el que se aprueba la

**CONTESTACIÓN A LA CONSULTA PLANTEADA POR EUSKALTEL, S.A. RELATIVA A LA INTERPRETACIÓN DEL ARTÍCULO 7.6 DEL REGLAMENTO DE INTERCONEXIÓN RESPECTO DE LA APLICACIÓN DEL RÉGIMEN DE PRECIOS REGULADOS EN EL ÁMBITO DE LOS CONCURSOS CONVOCADOS POR LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS**

**OM 2003/52**

## **I OBJETO**

La presente contestación tiene por objeto resolver la cuestión planteada en la consulta realizada por EUSKALTEL S.A. relativa a la interpretación del artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión respecto de la aplicación del régimen de precios regulados por Telefónica de España, S.A.U en el ámbito de los concursos convocados por las Administraciones Públicas.

## **II ANTECEDENTES DE HECHO**

**Primero.-** Con fecha 10 de octubre de 2002, se recibió en la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones (en adelante CMT) escrito de D. Aurelio Campo Iglesias, en nombre y representación de EUSKALTEL S.A., solicitando la contestación de una consulta sobre la aplicación de precios regulados por parte de Telefónica de España, S.A.U. (en adelante TESAU) en el ámbito de los concursos convocados por las Administraciones Públicas.



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

**Segundo.-** En su momento, EUSKALTEL tuvo acceso, como licitante, a las ofertas presentadas por TESAU en tres concursos públicos, en concreto, los convocados por la Diputación Foral de Vizcaya, el Ayuntamiento de Guecho y el Ayuntamiento de San Sebastián, en las cuáles EUSKALTEL manifiesta que TESAU ha justificado la aplicación de unas tarifas a los servicios telefónicos de voz distintas de los precios regulados por la Orden de 10 de mayo de 2001 *“amparadas por el Servicio Automático Acceso Especial”*, acogiendo *“al concepto de interés público contenido en el artículo 7.6”* del RD 1651/98 de 24 de julio por el que se desarrolla el Título II de la Ley 11/98 de 24 de abril, General de Telecomunicaciones, en lo relativo a interconexión y al acceso a las redes públicas y a la numeración (en adelante Reglamento de Interconexión)

**Tercero.-** EUSKALTEL entiende que TESAU está *“recurriendo a un subterfugio legal, atribuyendo una condición a determinados servicios no ajustada a derecho, para evadir la regulación tarifaria”*, y solicita que esta Comisión *“aclare la legalidad o no de tal figura con la finalidad de hacer valer su opinión en futuros concursos convocados por las Administraciones Públicas”*.

**Cuarto.-** Con fecha 16 de diciembre de 2002, esta Comisión envió una carta al representante de EUSKALTEL S.A, en la cual se manifestaba que en el contenido del escrito por él remitido a esta Comisión:

*“Se procede a exponer una serie de hechos, que concretamente se refieren a lo acontecido en el marco de la presentación de ofertas por parte de los operadores licitadores a los concursos públicos para la contratación de servicios de telecomunicaciones convocados por la Diputación de Vizcaya, el Ayuntamiento de Getxo y el Ayuntamiento de San Sebastián”.*

*“A este respecto, interesa aclarar que, de la exposición de los hechos concretos, podría deducirse la voluntad de EUSKALTEL de que esta Comisión se pronunciase acerca de todo lo acontecido en el marco de los tres concursos públicos referidos. De ser así, ello implicaría la apertura de oficio de un procedimiento administrativo específico destinado a investigar los mismos, pero lo que no resultaría procedente en modo alguno sería enmarcar dicha investigación en un procedimiento de consulta”.*

*“Por otro lado, el escrito de referencia finaliza con una cuestión única, según la cual se solicita el pronunciamiento de esta Comisión acerca de la interpretación del artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión. De cara a responder a esta cuestión, esta Comisión sí podría proceder mediante la tramitación de la correspondiente consulta dirigida a aclarar este extremo”.*

*“En este sentido, si el interés de EUSKALTEL fuera exclusivamente que esta Comisión se pronunciase respecto de la interpretación del artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión, debería, en consecuencia, presentar el correspondiente escrito de solicitud formulando la consulta en tales términos”.*



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

*“Sobre la base de lo anterior, EUSKALTEL habrá de decidir si quiere o no plantear a esta Comisión el inicio de actuaciones y en qué sentido, presentando en tal caso ante esta Comisión el oportuno escrito en los términos apropiados”.*

**Quinto.-** Con fecha 10 de enero de 2003, se recibió en el Registro de la CMT escrito de D. Aurelio Campo Iglesias, en nombre y representación de EUSKALTEL S.A., con el siguiente asunto: *“Aclaración sobre la Consulta planteada por Euskaltel S.A. relativa a la aplicación de precios regulados por parte de Telefónica de España, S.A.U en el ámbito de los concursos convocados por las Administraciones Públicas”*

**Sexto.-** En el apartado II de dicho escrito, EUSKALTEL declara que su única pretensión es la contestación a la siguiente cuestión: *“interpretación por parte de esta Comisión del artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión y en concreto si el operador dominante puede ampararse en el mismo para fijar, en los concursos para la provisión de servicios de telecomunicaciones a las Administraciones Públicas, precios fuera de los límites legales que le son impuestos”.*

**Séptimo.-** Asimismo, en el punto III, puntualiza que “no está en el interés de EUSKALTEL S.A. instar la actuación de la Comisión respecto de los hechos concretos referidos en el escrito de 24 de octubre de 2002, sin perjuicio de que la propia Comisión, en el ejercicio de las facultades que tiene atribuidas y si observase prácticas no ajustadas a derecho por parte de TESAU, pudiera iniciar la tramitación del oportuno expediente en el cual esta parte concurriría oportunamente como parte interesada.”

### III HABILITACIÓN COMPETENCIAL

La consulta que plantea EUSKALTEL se formula al amparo del Reglamento de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, aprobado por Real Decreto 1994/1996, de 6 de septiembre, que en su artículo 29.2 a), otorga a esta Comisión, la siguiente competencia:

*“Resolver las consultas que puedan formularle los operadores de redes y servicios de telecomunicación y las asociaciones de consumidores y usuarios de estos servicios.”*



## **COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES**

Con carácter general, ha de entenderse que las consultas que regula el artículo transcrito pueden versar, principalmente, sobre los siguientes ámbitos:

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

Dicha función se extiende, en el marco del precepto mencionado, a todo lo concerniente a los servicios de telecomunicaciones, audiovisuales, telemáticos e interactivos, de forma que el asesoramiento se podrá efectuar sobre todos aquellos asuntos que conciernan al mercado y a la regulación de las telecomunicaciones y de los servicios telemáticos e interactivos, particularmente en aquellas materias que puedan afectar al desarrollo libre y competitivo de dichos mercados

Así pues, puede entenderse que la consulta planteada se encuentra en el ámbito previsto en el citado artículo 29.2.a), por referirse a una norma cuya aplicación corresponde a esta Comisión, conforme a las competencias que le son atribuidas por las leyes. Puede concluirse, por tanto, la habilitación legal de esta Comisión para resolver la consulta que es objeto del presente informe.

Junto a estas competencias en materia consultiva, deben señalarse asimismo que esta Comisión resulta competente en materia de regulación de precios de acuerdo con los términos de la Ley 12/1997 de 24 de abril, y del Real Decreto 1994/1996, de 6 de septiembre.

En concreto, por ejemplo, y en virtud del artículo 1.Dos.2,h) de la Ley 12/1997, esta Comisión tiene como función informar preceptivamente las propuestas de tarifas de los servicios de telecomunicación, así como vigilar la debida aplicación de estas tarifas por los operadores, adoptando al efecto las resoluciones que procedan.



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

### IV FUNDAMENTOS DE DERECHO

Partiendo de la reiterada doctrina de esta Comisión referente a la aplicación y cumplimiento del régimen de regulación de precios en materia de contratación administrativa<sup>1</sup>, se procede a dar respuesta a la cuestión planteada por EUSKALTEL en su consulta, esto es, si la aplicación del artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión justifica la aplicación de precios distintos a los regulados en los concursos convocados por las Administraciones Públicas.

A este respecto, cabe citar el contenido del artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión, que dice así:

*“Los accesos especiales a las redes públicas telefónicas fijas para los prestadores de servicios de grupos cerrados de usuarios, se someterán a las mismas condiciones en las que se suministran a cualquier otro prestador de servicios de telecomunicaciones. Las tarifas que se apliquen, se orientarán a costes.*

*No obstante, tanto en la determinación de las condiciones de los accesos especiales como en las tarifas que se apliquen, se tomará en consideración la importancia de la red y de los servicios propios del grupo cerrado de usuarios y la circunstancia de que ésta pueda estar integrada por una Administración Pública o cualquiera de sus entes públicos, en cuyo caso, los accesos especiales deberán suministrarse de forma preferente y podrán incluir condiciones específicas en atención al interés público.”*

---

**Resolución de 6 de junio de 2002** con respecto a la consulta planteada por TELECABLE sobre la adecuación del pliego del concurso para la contratación del servicio de telecomunicaciones de la Universidad de Oviedo a los principios inspiradores de la normativa reguladora del sector de las telecomunicaciones (Exp. AJ 2002/6087); **Resolución de 28 de febrero de 2002** de medidas cautelares con respecto a la oferta de servicios de voz y datos que Telefónica de España, S.A.U. presentó en concurso convocado por la Generalitat de Cataluña para el arrendamiento de una red de telecomunicaciones del Departamento de Sanidad y Seguridad social de la Generalitat de Cataluña y organismos dependientes” (MTZ 2001/5774); **Resolución de 10 de Octubre de 2002** “Consulta planteada por el Gobierno de Navarra sobre la adecuación de precios al régimen de regulación de precios vigente de determinadas ofertas de servicios de telecomunicaciones presentadas a concurso” (OM 2002/7450); **Resolución de 17 de Octubre de 2002** con respecto a la oferta de servicios de voz y datos que Telefónica de España, S.A.U. presentó en concurso convocado por la Generalitat de Cataluña para el arrendamiento de una red de telecomunicaciones del Departamento de Sanidad y Seguridad social de la Generalitat de Cataluña y organismos dependientes” (MTZ 2001/5774); **Resolución de 7 de Noviembre de 2002** con respecto a la oferta económica presentada por Telefónica de España, S.A.U. al concurso convocado por el Ayuntamiento de Pontevedra para la adjudicación del servicio de telefonía fija” (OM 2002/6967).



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Basándose en este artículo, según EUSKALTEL, TESAU pretendería aplicar tarifas distintas de las contenidas en el régimen de regulación de precios a determinados servicios telefónicos. Concretamente, según EUSKALTEL, la postura sostenida por TESAU sería que *“estos precios se encuentran amparados por el Servicio Automático Acceso Especial”* y que aplicarán dichas tarifas *“por razón del interés público que informa la Administración convocante del concurso, de conformidad con lo establecido en el artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión.”*

Tal y como se ha expuesto, el artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión regula “los accesos especiales a las redes públicas telefónicas fijas para los prestadores de servicios de grupos cerrados de usuarios”. De esta manera, para que la norma establecida en los dos párrafos que recoge el artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión resulte aplicable, será necesario que se esté ante un *acceso especial* y que éste sea para *prestadores de servicios de grupos cerrados de usuarios*, tal y como la propia literalidad del precepto exige.

En cuanto a lo que es o no un *acceso especial*, en primer lugar, conviene señalar que el concepto de acceso especial se encuentra recogido en el artículo 7.1 del Reglamento de Interconexión y el artículo 24.1 de la LGTy que, por otro lado, esta Comisión se ha pronunciado ya en numerosas ocasiones – así, en su **Resolución 29 de Octubre de 1998** sobre la solicitud de BT Telecomunicaciones, S.A. a Telefónica, S.A.U. del acceso especial para su servicio Interpista (M.E. 36/98), en la **Resolución de 7 de Noviembre de 2002** con respecto a la oferta económica presentada por Telefónica de España, S.A.U. al concurso convocado por el Ayuntamiento de Pontevedra para la adjudicación del servicio de telefonía fija (OM 2002/6967) y, más recientemente, en su **Resolución de 27 de Febrero de 2003** por la que resuelve el Recurso de Reposición presentado por Telefónica de España, S.A.U. contra la Resolución de la CMT de fecha 7 de noviembre de 2002 respecto a la oferta económica presentada al concurso convocado por el Ayuntamiento de Pontevedra para la adjudicación del servicio de telefonía fija (AJ 2002/7974) en las cuales se tratan y especifican detenidamente la naturaleza y características de los *accesos especiales*– no siendo ésta una cuestión relevante a los efectos de contestar a la consulta ahora planteada por EUSKALTEL, por lo que no procede reexaminar aquí la doctrina establecida en las Resoluciones señaladas en relación con este extremo.





## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Así, lo que plantea EUSKALTEL es si el artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión puede invocarse por parte de TESAU con el fin de aplicar unos precios finales diferentes a los regulados en el ámbito de los concursos convocados por las Administraciones Públicas.

Tal y como se ha explicado anteriormente, el artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión exige para su aplicación, además de que se trate de *accesos especiales*, que los mismos se suministren a ***los prestadores de servicios de grupos cerrados de usuarios***.

De este modo, **el artículo 7.6 del reglamento de Interconexión se refiere a la relación entre el operador dominante (TESAU) y los prestadores de servicios de telecomunicaciones a grupos cerrados de usuarios (GCU's), y no a la relación establecida entre TESAU y los clientes finales.**

Respecto de las relaciones entre agentes en el marco del artículo 7.6, y en lo referente a la **relación entre TESAU y los prestadores de servicios a GCU's**, en el segundo párrafo del artículo 7.6 se afirma que la importancia de la red y de los servicios propios del grupo cerrado de usuarios y la circunstancia de que ésta pueda estar integrada por una Administración Pública, será una circunstancia a tener en cuenta de cara a la determinación tanto de las condiciones de los accesos especiales como de las tarifas que se apliquen por parte de TESAU a los operadores de telecomunicaciones que soliciten dichos accesos especiales a la red.

Concretamente, cuando así sea, en atención al interés público existente debido al hecho de que el cliente del servicio de GCU vaya a ser una Administración Pública, el operador de redes públicas de telecomunicaciones dominante deberá suministrar dichos accesos especiales al prestador de servicios solicitante de forma preferente e incluso en condiciones específicas que pudieran resultar más beneficiosas.

En definitiva, y tal y como la literalidad del artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión expresa de forma clara, es **al operador de telecomunicaciones solicitante de los accesos especiales (prestador del servicio final a GCU's) al que se le deberán suministrar éstos *en las mismas condiciones en las que se suministrarán a cualquier otro prestador de servicios de telecomunicaciones, y con orientación a costes (artículo 7.5 RIN)***, teniendo en cuenta que, cuando el grupo cerrado de usuarios esté integrado a su vez por una Administración Pública o cualquiera de sus entes públicos, los accesos especiales ***deberán suministrarse de forma preferente y podrán incluir condiciones específicas en atención al interés público.***



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

En todo caso, debe aclararse que las posibles “condiciones económicas más beneficiosas” que ampara el artículo solamente se podrán aplicar a los precios de los accesos especiales propiamente dichos, no afectando en ningún caso a las tarifas que serían aplicables a los servicios que se presten haciendo uso de tales accesos especiales.

En consecuencia, el artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión no resulta de aplicación a cualquier servicio de telecomunicaciones prestado por TESAU, sino únicamente al de acceso especial a redes que, en virtud de este precepto, TESAU presta a operadores de servicios de GCU.

En este sentido, interesa señalar asimismo que tal y como ha sostenido reiteradamente esta Comisión<sup>2</sup>, **el régimen de regulación de precios vigente resulta aplicable en la contratación administrativa, sin que el hecho de resultar el cliente final una Administración Pública justifique el incumplimiento de la normativa vigente a este respecto.**

---

<sup>2</sup> **Resolución de 28 de febrero de 2002** de medidas cautelares con respecto a la oferta de servicios de voz y datos que Telefónica de España, S.A.U. presentó en concurso convocado por la Generalitat de Cataluña para el arrendamiento de una red de telecomunicaciones del Departamento de Sanidad y Seguridad social de la Generalitat de Cataluña y organismos dependientes” (MTZ 2001/5774); **Resolución de 10 de Octubre de 2002** “Consulta planteada por el Gobierno de Navarra sobre la adecuación de precios al régimen de regulación de precios vigente de determinadas ofertas de servicios de telecomunicaciones presentadas a concurso” (OM 2002/7450); **Resolución de 17 de Octubre de 2002** con respecto a la oferta de servicios de voz y datos que Telefónica de España, S.A.U. presentó en concurso convocado por la Generalitat de Cataluña para el arrendamiento de una red de telecomunicaciones del Departamento de Sanidad y Seguridad social de la Generalitat de Cataluña y organismos dependientes” (MTZ 2001/5774); **Resolución de 7 de Noviembre de 2002** con respecto a la oferta económica presentada por Telefónica de España, S.A.U. al concurso convocado por el Ayuntamiento de Pontevedra para la adjudicación del servicio de telefonía fija” (OM 2002/6967)





## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

### V CONCLUSIONES

Sobre la base de lo expuesto, cabe realizar las siguientes consideraciones:

1. El artículo 7.6 del Reglamento de Interconexión se refiere a la relación entre el operador dominante (TESAU) y los prestadores de servicios de telecomunicaciones a grupos cerrados de usuarios (GCU's), y no a la relación existente entre TESAÚ y los clientes finales.
2. Efectivamente, el precepto señalado establece que es al operador de telecomunicaciones solicitante de los accesos especiales (prestador del servicio) al que se le deberán suministrar éstos *en las mismas condiciones en las que se suministran a cualquier otro prestador de servicios de telecomunicaciones con orientación a costes en las tarifas que se apliquen*, y, en caso de que el grupo cerrado de usuarios esté integrado por una Administración Pública o cualquiera de sus entes públicos, los accesos especiales se le deberán suministrar *de forma preferente y podrán incluir condiciones específicas en atención al interés público*.
3. En todo caso, debe aclararse que las “condiciones específicas” mencionadas en el artículo 7.6 del RIN solamente se refieren a los precios de los accesos especiales propiamente dichos, no afectando en ningún caso a las tarifas que serían aplicables a los servicios que se presten sobre tales accesos especiales.

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.

Vº Bº

**EL PRESIDENTE**

**EL SECRETARIO**

**Carlos Bustelo García del Real**

**Jaime Velázquez Vioque**



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

D. Reinaldo Rodríguez Illera, D. José Pascual González Rodríguez, D. Crisanto Plaza Bayón y D. Antonio Elías Fuste, en su calidad de Consejeros de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones y en relación con

El acuerdo del Consejo por el que se aprueba la:

*CONTESTACIÓN A LA CONSUTA PLANTEADA POR EUSKALTEL, S.A. RELATIVA A LA INTERPRETACIÓN DEL ARTÍCULO 7.6 DEL REGLAMENTO DE INTERCONEXIONES RESPECTO DE LA APLICACIÓN DEL RÉGIMEN DE PRECIOS REGULADOS EN EL ÁMBITO DE LOS CONCURSOS CONVOCADOS POR LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS (EXP. OM2003/52).*

adoptado en la Sesión nº 09/03 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el 4 de Marzo de 2003,

consideran necesario emitir el siguiente

### VOTO PARTICULAR

#### Exposición.

En relación con lo establecido en el punto 7 "Régimen de precios del contrato" de la pág. 38 y la recomendación correspondiente de la pág. 48, así como la argumentación que sostiene dicha posición, los abajo firmantes se reafirman en lo expuesto en sus votos particulares anteriores emitidos en relación con el expediente MTZ 2001/5774 resuelto mediante medidas cautelares en la sesión 8/02 del 28 de octubre de 2002 y definitivamente en la sesión 36-02 del 17 de octubre del mismo año.

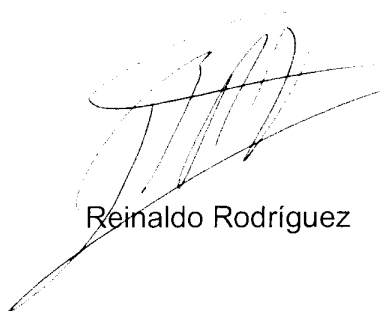
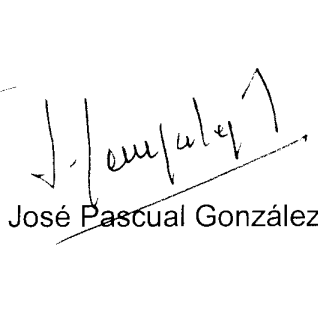




## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

### En conclusión:

Los Consejeros firmantes manifiestan por todo lo anterior, su desacuerdo con la resolución adoptada y ruega que así conste a efectos de lo establecido en el art. 22 de la ORDEN de 9 de abril 1997 del Ministro de Fomento por la que se aprueba el Reglamento de Régimen Interior de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones.

Madrid, 6 de marzo de 2003

			
Reinaldo Rodríguez	José Pascual González	Crisanto Plaza	Antoni Elías