



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

D. JAIME VELAZQUEZ 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 43/03 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 20 de noviembre de 2003, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el que se aprueba la

RESOLUCIÓN SOBRE LA SOLICITUD FORMULADA POR LA ASOCIACIÓN ESPAÑOLA DE PROVEEDORES DE SERVICIO DE INTERNET (AEPSI) REFERENTE A CUESTIONES RELACIONADAS CON LA PRESTACIÓN DE SERVICIO DISPONIBLE AL PÚBLICO MEDIANTE REDES LOCALES INALÁMBRICAS.

MTZ 2003/793

I.- ANTECEDENTES.

Primero.- Con fecha 6 de Mayo de 2003 ha tenido entrada en el Registro de esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones la solicitud planteada por D. Javier Valiente Pardo, Secretario General de la ASOCIACIÓN ESPAÑOLA DE PROVEEDORES DE SERVICIOS DE INTERNET (en adelante, AEPSI) en la que plantea una serie de cuestiones referentes a la situación actual de las redes inalámbricas en la banda de 2,4 GHz (2400-2483,5 GHz) y en las bandas de 5 GHz (5150-530 y 5470-5725 GHz).

En su escrito, AEPSI hace referencia a la existencia de situaciones que se pueden definir como “redes abiertas ciudadanas” que amplían el concepto de redes de área local al ámbito de las comunidades de vecinos. Estas iniciativas son de ámbito exclusivamente local y tienen como característica común su gratuidad. Asimismo, consisten en compartir de forma altruista distintos nodos que permiten el acceso a Internet, a los cuales se conecta un número indeterminado de internautas para navegar por la red.

Por otra parte, también menciona la aparición de alternativas comerciales que ofrecen el servicio mediante la instalación de múltiples “hotspots” o puntos de



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

acceso en lugares públicos cuya inversión se rentabiliza a través de la explotación comercial de la red.

En su escrito AEPSI considera que la situación descrita en el párrafo anterior no garantiza la explotación comercial de este servicio con las mínimas condiciones de calidad y seguridad. Lo anterior, unido a un marco regulatorio no definido para los operadores que están apostando por este servicio, puede redundar en un claro perjuicio para los Prestadores de Servicios de Internet (en adelante, PSIs), que realizan grandes esfuerzos en inversión, innovación y calidad en la prestación del servicio de acceso a Internet a sus clientes.

También se indica que TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U (en adelante Telefónica) ha hecho público su interés por fomentar y desarrollar el uso de esta tecnología, para ampliar su espectro de servicio y añadir nuevas formas comerciales de explotación de servicios de acceso a Internet, especialmente de aquellos basados en la tecnología de acceso ADSL.

Por último, expone AEPSI que la posición preponderante en el mercado de servicios ADSL alcanzada por Telefónica le permite con gran facilidad la extensión de la posición de dominio lograda en dicho mercado al mercado conexo de servicios de acceso a redes locales inalámbricas.

Por todo ello, AEPSI solicita a esta Comisión:

- I. Que adopte las medidas necesarias para permitir el desarrollo ordenado de la explotación comercial de servicios de acceso a Internet a través de redes locales inalámbricas, garantizando la prestación del servicio en unas condiciones adecuadas de calidad, seguridad y transparencia para los usuarios finales, mediante la obtención con carácter previo del correspondiente título habilitante por parte de las empresas que están realizando la explotación comercial de este servicio.
- II. Que se requiera a Telefónica la remisión de toda la información relativa a la prestación del servicio consistente en el establecimiento y explotación de redes locales inalámbricas basadas en el estándar IEEE 802.11x a sus filiales en el tramo mayorista, garantizando los principios de transparencia y no discriminación que está obligada a cumplir.

Segundo.- A la vista de la solicitud presentada por AEPSI, esta Comisión, en uso de las habilitaciones competenciales que legalmente tiene atribuidas, y con arreglo a las previsiones de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, procedió a la incoación e instrucción del correspondiente procedimiento administrativo.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Mediante escritos del Secretario de esta Comisión fechados el día 16 de mayo de 2003, se informó a AEPSI y a Telefónica de que, en virtud de la solicitud presentada por la primera, se iniciaba el correspondiente procedimiento administrativo.

Tercero.- Con fecha 10 de junio de 2003, esta Comisión realizó un requerimiento de información a Telefónica solicitando la remisión de la siguiente información:

Referente al establecimiento de una red pública de Puntos de Acceso inalámbricos:

1. Descripción del procedimiento para el establecimiento de Puntos de Acceso en lugares públicos, indicando los requisitos técnicos necesarios, las condiciones económicas, quién será el titular de la instalación y si se plantea prestar el servicio en exteriores.
2. Especificar la clase de servicio que se pretende ofrecer a los usuarios, indicando de manera especial la forma de tarificación y la descripción técnica del servicio.
3. Características técnicas de la red, en particular las necesarias para permitir la agregación de dichos accesos públicos en una única red describiendo las plataformas de autenticación y tarificación, junto con las zonas de cobertura que se contemplan tanto en interiores como en exteriores.
4. De acuerdo con lo solicitado por AEPSI, previsión por parte de Telefónica de realizar una oferta mayorista a empresas pertenecientes a su grupo para el establecimiento y explotación de redes locales inalámbricas, en especial las características de la red de acceso xDSL.
5. Procedimientos y condiciones que se prevén para suscribir acuerdos de itinerancia (*roaming*) con otros operadores que establezcan redes similares tanto en España como en el extranjero, o cualquier otro tipo de acuerdos que permitan el uso o el acceso a la red por parte de usuarios de otros operadores.

Referente a la oferta actual de Telefónica en el tramo minorista:

1. Las características de la oferta del kit ADSL módem *router* convertible en inalámbrico que actualmente ofrece Telefónica en su página web, mediante la cual se permite la creación de una red inalámbrica local Wi-Fi (Wireless Fidelity) con acceso a Internet a través del ADSL, en particular las características técnicas de configuración y uso.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

2. Compatibilidad de los equipos utilizados respecto a los de otros proveedores, tanto de ADSL como de redes inalámbricas.

Cuarto.- Con fecha 19 de junio de 2003 Telefónica solicitó una ampliación del plazo inicialmente fijado para la contestación del requerimiento de información, por lo que se le otorgó un plazo adicional de 5 días.

Quinto. Con fecha 30 de junio de 2003, Telefónica da cumplimiento al requerimiento de información evacuado haciendo constar que:

- La clase de servicios que está prestando y tiene previsto prestar son muy distintos al establecimiento de una red pública de acceso inalámbrico. Telefónica aduce que siempre se trata de la instalación, gestión y configuración de sistemas o equipos terminales de comunicación que se conectan indirectamente a la red pública de Telefónica.
- Los equipos terminales se conectan de forma inalámbrica al sistema local mediante el uso de los estándares IEEE 802.11x de manera similar a como lo haría de forma alámbrica (cibercafé) o mediante otras tecnologías inalámbricas (como por ejemplo un terminal portátil DECT utilizando las facilidades del protocolo DECT-GAP).
- Telefónica oferta ya la Red Inalámbrica Local ADSL, que no es más que una solución para la configuración de una red de área local inalámbrica en el hogar, ampliando el área de cobertura en un alcance limitado.
- El establecimiento de puntos de acceso inalámbrico en ubicaciones concretas equivaldría a un centro de acceso a Internet con un ámbito muy preciso y una cobertura delimitada.
- Telefónica pretende establecer una serie de islas inalámbricas localizadas en puntos definidos (*"Hotspots"*) con una cobertura de corta distancia en entornos privados de uso público (servicio tipo Kiosko alrededor de 100 metros).
- Estos servicios permiten dotar de una mayor flexibilidad y comodidad el acceso a Internet dentro de un entorno local, abaratando el coste que implica el despliegue de una red interna cableada. Asimismo, se efectuarían acuerdos con los titulares del dominio o del negocio, mediante la instalación y el mantenimiento de configuraciones de equipos inalámbricos de cliente (Salas VIP, Hoteles, Aeropuertos,...). De este modo, se establecería un escenario análogo al de instalación y explotación de equipos terminales de uso público, locutorios o centros de acceso a Internet.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Asimismo, respecto al primer punto solicitado por AEPSI, que hace referencia a los títulos habilitantes necesarios para la explotación comercial del servicio objeto de esta solicitud, Telefónica afirma que:

- Si se obvia la utilización del espectro, de acuerdo con la descripción de algunos de los servicios en toda su cadena de valor sería suficiente con la autorización general de tipo C. La explotación y mantenimiento de terminales no requiere autorización administrativa.
- Tomando en consideración el Artículo 13 del Reglamento del dominio público radioeléctrico, considera que el uso del espectro necesario para proporcionar este servicio no precisa de título habilitante alguno.
- En el caso de establecimiento de redes públicas inalámbricas como si de una red móvil se tratara, se debería ajustar a lo establecido por el Régimen de Licencias y Autorizaciones, donde se determina que la prestación de servicios de telecomunicaciones a terceros que hagan uso del dominio público radioeléctrico requiere necesariamente de una licencia. Este criterio, al incorporarse al marco legal las Directivas europeas en términos de régimen de autorizaciones, desaparecería en cualquier caso, al ser necesaria como máximo la notificación de prestación de servicio.

Consecuencia de lo anterior es que Telefónica cita la Recomendación de la Comisión de 20 de marzo de 2003 relativa a la armonización del suministro de acceso público R-LAN a las redes y servicios de comunicaciones electrónicas de la Comunidad que manifiesta lo siguiente: *“Que, al aplicar las medidas de aplicación de las Directivas 2002/20/CE y 2002/21/CE, los Estados miembros permitan el suministro de acceso público R-LAN a las redes y servicios públicos de comunicaciones electrónicas en las bandas disponibles de 2,4 GHz y 5 GHz, en la medida de lo posible sin condiciones específicas al sector o, en casos justificados, solo sujeto a autorización general.”*

Respecto a la solicitud de AEPSI de garantizar la prestación del servicio en unas condiciones adecuadas de calidad, seguridad y transparencia, Telefónica hace constar que:

- No se puede reclamar una calidad garantizada en la componente de acceso inalámbrico, debido a la propia definición del uso común del espectro. Se utiliza en aplicaciones inalámbricas con alcance limitado debido al control de potencia pero sin derecho a protección.
- Al tratarse de un uso compartido del medio, será necesario implementar sistemas de nivel de aplicación en función de las necesidades de seguridad que requieran los clientes.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Respecto a la segunda solicitud de AEPSI, expresada en su escrito, Telefónica manifiesta que:

- El *“carácter de los servicios objeto de comercialización, y la existencia de mayoristas en conectividad, ofertados de forma transparente y no discriminatoria, permiten la completa replicabilidad de los servicios, como de hecho demuestra la existencia de ofertas alternativas”*.
- Los servicios ofrecidos se basan en la existencia de una infraestructura de acceso a Internet. De este modo, sobre una conectividad básica (ofrecida por ADSL, cable, LMDS, satélite) y de forma independiente se puede prestar cualquier servicio asociado al mundo IP o al equipamiento de cliente.
- Telefónica no presta ni tiene intención de prestar servicios diferenciales de conectividad a sus filiales, como consecuencia de la prestación de servicios R-LAN. En la actualidad pone a disposición de los operadores diversos servicios mayoristas de acceso y conectividad, como la oferta de bucle desagregado, el servicio GigADSL, el servicio ADSL-IP o los servicios de capacidad portadora, suficientes para que los operadores puedan replicar las ofertas de Telefónica o configurar su propia oferta comercial de servicios.
- Debido a la gran variedad de fabricantes y desarrolladores de equipamientos en las tecnologías inalámbricas que están tratando, Telefónica considera que su presencia para prestar este tipo de servicios se encuadra en un claro marco de un mercado en competencia con el objetivo de explotar un nuevo modelo de negocio basado en la innovación y la eficiencia.

Sexto.- Trámite de audiencia. Conforme al artículo 84 de la LRJPAC, en el marco de la instrucción de un procedimiento y con anterioridad a la redacción de la propuesta de resolución correspondiente, el procedimiento instruido será puesto de manifiesto a los interesados, a fin de que puedan alegar y presentar los documentos y justificaciones que estimen pertinentes.

Esta Comisión, conforme a las ya citadas previsiones de la LRJPAC, procedió a comunicar a las partes personadas, mediante escritos de 3 de octubre de 2003 el inicio del trámite de audiencia, incluyendo en dichos escritos una serie de consideraciones, con el objeto de que pudieran los interesados tenerlas en cuenta al cumplimentar dicho trámite.

Séptimo.- Respuesta de AEPSI al trámite de audiencia.

Mediante escritos recibidos en esta Comisión el día 29 de octubre de 2003, AEPSI contesta al trámite de audiencia coincidiendo en líneas generales con lo



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

que en su momento se incluyó en el informe elaborado por los Servicios de esta Comisión pero realiza una serie de alegaciones a las cuales se da respuesta a lo largo de los presentes Fundamentos de Derecho que se exponen más adelante y que se pasan a enumerar a continuación:

Es razonable concluir el informe que ponga fin a este expediente sobre la conveniencia de adoptar por parte de la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información las medidas necesarias para garantizar el desarrollo ordenado de la prestación de servicios de telecomunicaciones mediante redes locales inalámbricas a través de una consulta pública.

Que, si bien puede no ser necesaria la configuración de una oferta mayorista de Telefónica de España, S.A.U., para prestar servicios wi-fi, la Comisión debería garantizar que esta operadora atienda todas las solicitudes razonables de acceso a redes a través de acuerdos de *roaming* con otros operadores.

Que es necesario que la Comisión actúe de oficio con el fin de corregir prácticas distorsionadoras del mercado por parte de las corporaciones locales y verificar las condiciones reales de competencia en un determinado lugar antes de emitir el correspondiente informe o autorización conforme al artículo 7.3 de la Ley 11/1998 General de Telecomunicaciones.

Que AEPSI apoya asimismo otro tipo de medidas que se proponen en el informe en relación a la preceptiva inscripción en un registro público de los puntos de acceso existentes.

II.-FUNDAMENTOS DE DERECHO

II.1. Habilitación competencial.

Primero.- Según dispone la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones (en adelante, LGTel), en su artículo 11.4, la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones podrá intervenir en las relaciones entre operadores, a petición de cualquiera de las partes implicadas, o de oficio cuando esté justificado, con objeto de fomentar y, en su caso, garantizar la adecuación del acceso, la interconexión y la interoperabilidad de los servicios, así como la consecución de los objetivos establecidos en el artículo 3 de esta misma Ley.

El artículo 3, letra c), señala que entre los objetivos y principios de esta Ley está el de promover el desarrollo del sector de las telecomunicaciones, así como la utilización de los nuevos servicios y el despliegue de redes, y el acceso a éstos, en condiciones de igualdad, e impulsar la cohesión territorial, económica y social.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

En el caso referente a la solicitud de AEPSI de que se solicite información sobre la oferta mayorista, el artículo 3, letra a), señala que entre los objetivos y principios de esta Ley está el de fomentar la competencia efectiva en los mercados de telecomunicaciones y, en particular, en la explotación de redes y en la prestación de los servicios de comunicaciones electrónicas y en el suministro de los recursos asociados a ellos.

II.2. Contexto Jurídico y Regulatorio.

Primero. Títulos habilitantes para la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas.

Según lo establecido en la Directiva de Autorización¹, el antiguo marco normativo -que prevé el otorgamiento de licencias individuales y autorizaciones generales, según el tipo de red o servicio a prestar- deberá ser sustituido por un régimen en el que se unifican todas las modalidades de títulos en un tipo único, la “autorización general” que incorpora el principio de derecho preexistente para cuyo ejercicio no se requiere una decisión previa de la Administración de Telecomunicaciones, sino la simple notificación del operador de su intención de realizar la actividad sometiéndose a los requisitos tasados previamente determinados por la norma que establezca la autorización general y la posterior inscripción del operador en un registro.

El artículo 5 de la LGTel establece que la explotación de las redes y la prestación de los servicios de comunicaciones electrónicas se realizarán en régimen de libre competencia sin más limitaciones que las establecidas en dicha Ley y su normativa de desarrollo, y que la adquisición de los derechos de uso de dominio público radioeléctrico, de ocupación de dominio público o de la propiedad privada y de los recursos de numeración necesarios para la explotación de redes y para la prestación de servicios de telecomunicaciones electrónicas deberá realizarse conforme a lo dispuesto en su normativa específica.

Por su parte, el artículo 6 señala que podrán explotar redes y prestar servicios de comunicaciones electrónicas a terceros las personas físicas y jurídicas nacionales de un Estado miembro de la Unión Europea o de otra nacionalidad que haya firmado un acuerdo internacional que vinculen al Reino de España donde se prevea este caso. Para ello los interesados en la explotación de una determinada red o en la prestación de un determinado servicio de comunicaciones electrónicas deberán, con anterioridad al inicio de la actividad, notificarlo fehacientemente a la Comisión del Mercado de Telecomunicaciones

¹ Directiva 2002/20/CE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 7 de marzo de 2002, relativa a la autorización de redes y servicios de comunicaciones electrónicas (Directiva de Autorización).



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

en los términos que se determinen mediante Real Decreto, sometiéndose a las condiciones previstas para el ejercicio de la actividad que pretendan realizar. Quedan exentos de esta obligación quienes exploten redes y se presten servicios de comunicaciones electrónicas en régimen de autoprestación.

El artículo 8 de la LGTel indica que la prestación del servicio o explotación de redes se sujetará a las condiciones previstas en esta Ley y su normativa de desarrollo, entre las cuales se incluirán preferentemente las de salvaguarda de los derechos de los usuarios finales.

Por otra parte, la disposición transitoria primera de la Ley establece, en su apartado 1, que las normas dictadas en desarrollo del Título II de la LGTel en relación con las autorizaciones y licencias individuales, continuarán vigentes en lo que no se opongan a esta Ley, hasta que se apruebe la normativa de desarrollo prevista en el artículo 8.

Por tanto, hasta que se dicten las normas de desarrollo de la LGTel, en lo referente a las condiciones para la prestación de servicios o la explotación de redes de comunicaciones electrónicas, las condiciones que han de cumplir los operadores serán las establecidas directamente por la Ley y aquellas que se deriven de lo previsto en las Ordenes Ministeriales que regulan las Licencias Individuales y las Autorizaciones Generales, dictadas en desarrollo de la derogada LGTel, siempre que tales previsiones no se opongan a la nueva Ley y, por ende, a lo establecido en la Directiva de Autorización.

Segundo. Espectro radioeléctrico

El artículo 45, en relación con el artículo 44, de la LGTel establece que el derecho de uso del dominio público radioeléctrico se otorgará por la Agencia Estatal de Radiocomunicaciones, a través de la afectación demanial o de la concesión o autorización administrativa salvo en los casos en que para garantizar el uso eficaz del espectro radioeléctrico, el Ministerio de Ciencia y Tecnología, previa audiencia a las partes interesadas, acuerde limitar el número de concesiones demaniales a otorgar sobre dicho dominio público para la explotación de redes públicas y la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas. No obstante lo anterior, señala que **el uso común del dominio público radioeléctrico será libre.**

El concepto de “dominio público radioeléctrico” se define en el artículo 3 de la Orden² por la que se aprueba el Reglamento del uso del dominio público radioeléctrico: *“Se considera dominio público radioeléctrico el espacio por el que pueden propagarse las ondas radioeléctricas, cuya frecuencia se fija convencionalmente por debajo de 3.000 GHz, que se propagan por el espacio*

² Orden de 9 de marzo de 2000 por la que se aprueba el Reglamento de Desarrollo de la Ley 11/1998, de 24 de abril, General de Telecomunicaciones, en lo relativo al uso del dominio público radioeléctrico.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

sin guía artificial". Según dispone dicha Orden, en su artículo 7, el uso del dominio público radioeléctrico puede ser: "*común*", "*especial*" o "*privativo*".

A los efectos que aquí nos interesan, la citada Orden establece que tendrá la consideración de "*uso común*" la utilización, con las características técnicas correspondientes, de aquellas bandas, subbandas, canales y frecuencias que se señalen en el Cuadro Nacional de Atribución de Frecuencias, no precisando este uso común el otorgamiento de ningún título habilitante. (art. 12 y 13).

Como queda expresado en los párrafos anteriores, la utilización del uso común no requiere concesión ni autorización demanial del espectro ni ningún otro título habilitante. La existencia del uso común tiene como origen la necesidad de la existencia de un espectro que pueda ser compartido por diversas aplicaciones que no pueden solicitar el uso privativo del espectro para ellas, por ser un bien escaso. Estas bandas de uso común se comparten entre distintas aplicaciones con una serie de condicionantes técnicos que les permita un desarrollo ordenado. No se pagan tasas por dicho uso, pero tampoco se puede exigir protección contra interferencias. Existe una gran variedad de servicios como la identificación automática mediante radiofrecuencia, mandos de garaje, micrófonos inalámbricos, cámaras inalámbricas, etc. que se han desarrollado en estas frecuencias aprovechando la especial caracterización de este espectro.

El espectro en su uso común no es un espectro no regulado, sino que se permite que quien lo necesite pueda utilizarlo, cumpliendo una serie de requisitos. A diferencia de otros usos, no requiere autorización ni concesión demanial, ni del pago de tasas, pero a cambio no puede producir interferencias a servicios de un nivel superior ni puede pedir protección frente a interferencias. Este último aspecto es bastante importante porque si se producen dichas interferencias se degradan las prestaciones del servicio y no se puede garantizar la calidad del mismo.

Por ello, la utilización del uso común nunca se había contemplado para la prestación de un servicio de telecomunicaciones disponible al público con lo que se produce una situación anómala en la que se requiere un título habilitante para la prestación del mismo, pero no se requiere ninguno para el uso del espectro.

En España, los planes de utilización del espectro radioeléctrico vienen detallados por el Cuadro Nacional de Atribución de Frecuencias (en adelante, CNAF) y por la aprobación de otras normas de igual o superior rango.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

El CNAF modificado por Orden³ CTE/2082/2003 de 16 de julio de 2003, de acuerdo con el Reglamento de Radiocomunicaciones de la UIT describe la atribución de las frecuencias y caracteriza el uso de las mismas. No obstante lo expuesto, esta misma norma establece también determinadas variantes que se detallan en las Notas UN (utilización nacional) para el uso dentro del territorio nacional.

Es la nota UN-85 la que hace referencia a la banda 2400-2483,5 MHz para las aplicaciones objeto del presente expediente, mientras que la nota UN-128 incluida recientemente en la reciente modificación del CNAF es la que incorpora la atribución de las bandas de 5 GHz (5150-5350 MHz y 5470-5725 MHz) a estos servicios.

Como ejemplo de otras utilizaciones de uso común en estas bandas, la nota UN-109 destina las frecuencias 2421 MHz, 2449 MHz y 2477 MHz para su utilización, entre otras aplicaciones, en enlaces de vídeo de corto alcance para aplicaciones genéricas, tanto en interior de edificios como en exteriores, para alcances cortos en circuitos cerrados y equipos de potencia inferior a 500 mW con anchura de banda de emisión ajustada a la calidad de señal requerida.

A tales efectos, la Nota UN-85 establece que la banda de frecuencias de los 2400 a 2483,5 MHz podrá ser utilizada en redes de área local para la interconexión sin hilos entre ordenadores y/o terminales y dispositivos periféricos para aplicaciones en el interior de edificios. La potencia total será inferior a 100 mW (PIRE⁴). Además prevé otras condiciones de uso siempre que éstas sean conforme a la Recomendación CEPT/ERC 70-03, Anexo 3.

Sin perjuicio de lo anterior, la misma nota determina que esta banda de frecuencias también podrá utilizarse para aplicaciones generales de baja potencia en recintos cerrados y exteriores de corto alcance siempre que la potencia radiada máxima no exceda del citado límite de 100 mW. Esta utilización también se considera de uso común.

La única condición que establece la nota de utilización nacional señalada para este tipo de utilización de la citada banda de frecuencias es que las características radioeléctricas de los equipos que se utilicen deben ajustarse a las especificaciones ETSI ETS 300 328, ETS 300 440 o bien al estándar específico, si es el caso y en base a lo anterior deberá realizarse la correspondiente evaluación de la conformidad.

³ ORDEN CTE/2082/2003, de 16 de julio, por la que se modifica la Orden CTE/630/2002, de 14 de marzo, por la que se aprueba el Cuadro Nacional de Atribución de Frecuencias (CNAF).

⁴ PIRE: Potencia isotrópica radiada equivalente.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

La nota UN-128 explicita las condiciones por las que el servicio móvil podrá utilizar las bandas de 5GHz para establecer redes de área local de altas prestaciones, distinguiendo:

1.-Banda 5150-5350 MHz: En esta banda el uso por el servicio móvil en redes de área local se restringe para su utilización únicamente en el interior de recintos y las características técnicas se explican en la tabla adjunta.

Las condiciones indicadas anteriormente se consideran de uso común. Incide en el hecho que el uso común no garantiza la protección frente a otras utilidades ni puede causar perturbaciones a servicios existentes legalmente autorizados.

| Banda (MHZ) | Potencia (p.i.r.e) | | |
|--------------|-------------------------------|------------------|---|
| | Sistemas sin TPC ⁵ | Sistemas con TPC | Sistemas con TPC y con DFS ⁶ |
| 5150-5250 ** | 30 mW | 120 mW | 200 mW |
| 5250-5350 ** | 60 mW con DFS | 200 mW con DFS | 200 mW |

2.- Banda 5470-5725 MHz: Esta banda puede ser utilizada para redes de área local en el interior o exterior de recintos con potencia inferior o igual a 1 W (PIRE). Estos sistemas deberán disponer de técnicas de control de potencia (TPC) y selección dinámica de frecuencia (DFS) de acuerdo a las especificaciones de la Recomendación UIT-R M.1652 sobre sistemas de acceso radio incluyendo RLAN en las bandas de 5 GHz. Estas instalaciones de redes de área local tienen la consideración de uso común.

Si en principio se utiliza como referente la nota UN-85 como el único condicionante para la prestación de un servicio disponible al público en la banda de 2,4 GHz y la nota UN-128 para las bandas de 5 GHz, ha de estimarse que los requerimientos necesarios y suficientes para la prestación de tal servicio son que los equipos estén homologados, cumplan unos estándares y no superen los niveles de potencia de transmisión especificados.

Si se utiliza esta banda de frecuencias para establecer una red en exteriores mediante la utilización y ocupación del dominio público, estableciendo diferentes puntos de acceso, muchos de los cuales no se utilizan sólo para prestar servicios a usuarios sino que sustituyen a una red de acceso y

⁵ TPC: Se refiere a sistemas que dispongan de control de potencia transmitida.

⁶ DFS: Se refiere a sistemas que dispongan de selección dinámica de frecuencia de acuerdo a la Recomendación UIT-R M.1652 sobre sistemas de acceso radio incluyendo RLAN en 5 GHz.

** En estas bandas, la densidad espectral de potencia media no ha de exceder de 0.04mW/4KHz medida en cualquier ancho de banda de 4 KHz



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

transporte hasta un punto de conexión troncal (que podría ser establecida mediante el uso de otras tecnologías como cable, cobre, LMDS), estamos ante el caso de un operador que está estableciendo una red de acceso sujeto a las condiciones que se le impongan, al notificar a esta Comisión el servicio de comunicaciones electrónicas que vaya a prestar.

Se deberían hacer constar los puntos de acceso que se van a instalar para su uso en **exteriores** así como las frecuencias y potencias de uso, a fin de tener la posibilidad de controlar las posibles interferencias que se pudiesen producir en el espectro.

Para ello podría establecerse un **Registro**, que podría incluirse en el actual RNAF (Registro Nacional de Frecuencias) o en el futuro Registro de Operadores, en el que se indique por parte de los operadores, en el caso de que se utilice esta frecuencia en exteriores, el número de puntos de acceso, la potencia de emisión y la frecuencia que se utilice para poder garantizar la correcta prestación de un servicio disponible al público. Esto iría en línea con el Reglamento del Dominio Público Radioeléctrico y con la LGTel en orden de buscar o primar el uso eficiente del espectro, porque de este modo se conocerían los prestadores de servicio, se optimizaría la instalación de “Hotspots” ya que se podrían evitar interferencias.

La reciente inclusión en el CNAF del uso de las frecuencias en las bandas de 5 GHz para prestación del servicio de redes locales inalámbricas, amplía el abanico de posibilidades para los prestadores de servicios, aunque aún se tienen que terminar los estándares que permitan utilizar la totalidad de la banda (IEEE 802.11h o en su defecto HiperLan/2). Dichos estándares se prevé que se concluyan a finales de este año una vez que se ha aprobado por la UIT de la norma UIT-R M.1652 que fija los parámetros para la aplicación del DFS⁷ a nivel de sensibilidad (threshold) Se permite el uso en exteriores de estas frecuencias y se ofrecen capacidades de hasta 54 Mbit/s, que ya son alcanzadas en la actualidad con el estándar IEEE 802.11g, en la banda de 2,4 GHz.

Esta nueva banda ampliará el número de canales para la prestación del servicio, con lo que se reducirá el peligro de interferencias. Por otra parte, en la banda de 5470-5725 se permitirán aplicaciones de uso en exteriores con una potencia de transmisión de 1W que permitirá ofertar un amplio abanico de servicios y de soluciones. Podrá existir cierta inseguridad tecnológica en función de la presión que ejerzan los organismos militares para controlar esta banda, puesto que existen radares militares que la utilizan.

De todas formas, la WRC03 ha ido más allá que la reciente modificación del CNAF y ha atribuido las bandas 5150–5350 MHz y 5470-5725 MHz al servicio móvil a título primario para la implementación de los sistemas de acceso

⁷ DFS: Dynamic Frequency Selection. Asignación Dinámica de Frecuencias.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

inalámbricas incluidas las RLAN, y ya permite el uso en exteriores de la banda de 5250-5350 MHz. Estas atribuciones otorgan una mayor protección y originarán una nueva modificación del CNAF. Esto confirma el gran interés que generan los servicios que se pueden prestar en estas bandas y la voluntad que hay para desarrollarlos.

Tercero. Caso LOCALRET.

La Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, en su Resolución⁸ de fecha 5 de Junio de 2003 en contestación a una consulta formulada por el consorcio local "LOCALRET" (LOCALRET), se pronunció en relación con el título necesario para el establecimiento y explotación de una red de telecomunicaciones inalámbricas basadas en el estándar 802.11b del IEEE para posibilitar la cobertura de acceso a Internet de alta velocidad en ciertos escenarios.

En atención a la misma, han de realizarse las siguiente consideraciones:

Primera.- En la referida consulta LOCALRET planteaba los siguientes escenarios:

1. La constitución de una serie de enlaces de microondas para dar cobertura a todo el núcleo o núcleos disgregados cercanos, siendo el ayuntamiento el propietario de esta infraestructura, manteniéndola y dotándola de un enlace a Internet. La voluntad en este modelo es poder contemplar la posibilidad de que los usuarios de esta infraestructura paguen por el servicio recibido al consistorio, aunque también se encuentran planteamientos que no tienen en cuenta esta opción y optan por un servicio totalmente gratuito, asumiendo todo el coste el ayuntamiento.
2. La constitución de una serie de enlaces de microondas para dar cobertura a todo el núcleo o núcleos disgregados cercanos, siendo una asociación de usuarios constituida legalmente la propietaria de esta infraestructura, manteniéndola y dotándola de un enlace a Internet. Este modelo plantea que los usuarios de esta infraestructura paguen por el servicio. Evidentemente este planteamiento se hace con la colaboración del ayuntamiento facilitando los emplazamientos u otras labores necesarias.

Su escrito finaliza formulando las siguientes cuestiones:

- 1.- ¿Es necesario que el Ayuntamiento obtenga el correspondiente título habilitante para el despliegue en su término municipal de un

⁸ Expediente RO 2003/622



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

conjunto de radioenlaces que permiten el acceso a Internet a miembros de una Asociación de usuarios conectados a una red inalámbrica?

¿En caso afirmativo, qué tipo de título le correspondería?

2.- ¿Es necesaria la obtención de licencia en el supuesto de que la red la gestione una entidad sin ánimo de lucro que, además, no percibe contraprestación económica por el servicio de acceso a Internet prestado a través de la red inalámbrica de acceso?

3.- Teniendo en cuenta el paquete de Directivas europeas y el Proyecto de nueva Ley General de Telecomunicaciones, ¿se prevé algún tipo de autorización para la actividad que el Ayuntamiento pretende establecer?

Segunda.- Ante estas preguntas, tras realizar un exhaustivo y detallado análisis, esta Comisión llegó a las siguientes conclusiones:

“1.- La utilización de las bandas de frecuencias radioeléctricas a las que se refiere la consulta de LOCALRET, esto es, la banda de 2,4 GHz a una velocidad de 11 Mbps, con una cobertura de entre 2 y 7 Km aproximadamente y una potencia de emisión de las estaciones de entre 7 y 18 dBm, sería adecuada a lo previsto en la nota de utilización nacional UN-85 del Cuadro Nacional de Frecuencias para sistemas de telecomunicaciones de baja potencia en exteriores de corto alcance. Por lo tanto, esta utilización del dominio público radioeléctrico tiene la consideración de uso común, no requiriendo, a juicio de esta Comisión, de ningún tipo de título habilitante con respecto, exclusivamente, al uso del citado dominio público. No obstante, deberá tenerse en cuenta que las características radioeléctricas de los equipos que se utilicen deben ajustarse a las especificaciones ETSI ETS 300 328, ETS 300 440 o bien al estándar específico, si es el caso, y en base a lo anterior deberá realizarse la correspondiente evaluación de la conformidad.

2.- Por el tipo de red y los servicios que se pretenden prestar a través de ellas, no nos encontramos en ninguno de los supuestos exceptuados por la normativa de telecomunicaciones de la necesidad de obtención del correspondiente título habilitante para el establecimiento o explotación de redes de telecomunicaciones y la prestación de servicios de telecomunicaciones.

3.- La modalidad del título habilitante exigible dependerá de las actividades que efectivamente se realicen, del modo en que se realice la prestación y de la naturaleza de la red explotada, lo que genera una amplia tipología. No obstante, de la información aportada por la



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

interesada se puede deducir que la red necesitará de los siguientes títulos:

1º. Una licencia Individual de tipo “C2” habilitante para el establecimiento de una red pública de telecomunicaciones que utilice el dominio público radioeléctrico sin que su titular pueda prestar el servicio telefónico disponible al público.

2º. Una autorización general de tipo “C” para prestar el servicio de acceso a Internet, si es que este servicio es prestado directamente por la propia entidad que explote la red. En el caso de que sea otro operador el que preste el servicio de acceso a Internet, el titular de la red objeto de esta consulta no necesitaría este título.

4.- La oferta gratuita del servicio de acceso a Internet y del uso de la red pública a los usuarios en este caso sería considerada, a priori, y sin perjuicio de lo manifestado en el punto 5.2.d) de dicho informe, como una actividad susceptible de producir distorsiones a la libre competencia en el servicio de acceso a Internet y en la explotación de la red pública de telecomunicaciones y, por lo tanto, contraria a los principios informadores de la normativa en vigor reguladora del sector de las telecomunicaciones.

5.- Las conclusiones de este informe sobre los títulos habilitantes que eran necesarios para el establecimiento y explotación de la red y la prestación de los servicios descritos en la solicitud de LOCALRET debían de interpretarse teniendo en cuenta que nos encontrábamos en un período de incorporación de las previsiones de las Directivas que componen el “Paquete Telecom” y que posiblemente finalizará en un período de tiempo relativamente corto modificando sustancialmente el régimen de títulos habilitantes en materia de telecomunicaciones.”

II.3. Análisis de las solicitudes de AEPSI.

II.3.1. Referente a la solicitud de adopción de medidas para el establecimiento de redes locales inalámbricas.

Primero. Identificación de escenarios.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

En su escrito, AEPSI manifiesta que esta Comisión debe adoptar las medidas necesarias para permitir el desarrollo ordenado de la explotación comercial de servicios de acceso a Internet a través de redes locales inalámbricas, garantizando la prestación del servicio en unas condiciones adecuadas de calidad, seguridad y transparencia para los usuarios finales, mediante la obtención con carácter previo del correspondiente título habilitante por parte de las empresas que están realizando la explotación comercial de este servicio.

Esta Comisión estima que la solicitud de AEPSI en lo referente a la determinación del correspondiente título habilitante ya ha quedado en parte resuelta con la contestación a la consulta de LOCALRET anteriormente detallada; sin embargo, en la misma no se contempla toda la casuística que se puede producir a la hora de prestar servicios mediante redes inalámbricas utilizando los estándares IEEE 802.11x.

A tales efectos, se pretende clarificar los diferentes tipos de prestación de servicio disponible al público utilizando redes inalámbricas, a cambio de una remuneración por el uso de la red, sin entrar a valorar cualquier tipo de servicio en autoprestación o a nivel particular. Pertenecer a este último caso la instalación de redes inalámbricas en el interior de edificios para evitar el cableado en los mismos, o la compartición de un acceso a Internet (suministrado por un proveedor de acceso a Internet con la autorización correspondiente) por varios miembros de un inmueble, siempre que se realice en unas determinadas condiciones que cumplan la legalidad vigente, de forma que no se superen los niveles de transmisión de potencia permitidos.

En efecto, se trata de exponer el marco en el que se encuadra el establecimiento de una red inalámbrica que puede estar formada por uno o más puntos de acceso, desde la cual se preste un servicio disponible al público. Dicha red está compuesta no sólo por la antena y el punto de acceso, sino también por los sistemas de tarificación, autenticación y validación.

En primer lugar ha de realizarse una enumeración de los distintos escenarios posibles analizando y determinando el servicio que se presta y las condiciones que debería cumplir. Esta enumeración pretende ser exhaustiva pero dado el rápido desarrollo tecnológico que se está produciendo en este campo y sus posibles aplicaciones prácticas, no pretende ser una foto fija de la situación ni describir una situación inamovible.

Así, los distintos posibles escenarios detectados son:

- I. El propietario de un establecimiento o emplazamiento en el que se produce una gran afluencia de público (Hotel, Aeropuerto, Centro de convenciones...) puede ofrecer a sus clientes o visitantes un servicio de acceso a Internet mediante redes inalámbricas que se concreta en el área de cobertura del elemento o elementos transmisores. El área de



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

cobertura se reduce al interior del edificio y zonas exteriores anejas pertenecientes al mismo inmueble. Este mismo servicio se podría replicar mediante el cableado de dicho edificio ofreciendo conexiones alámbricas en el interior de los edificios. Si fuese el propietario del inmueble quien ofreciese el servicio de acceso a Internet actuando como PSI debería notificarlo a esta Comisión, con arreglo al nuevo marco regulatorio, de la misma forma como antes tenía que solicitar una autorización general tipo "C" para dar el servicio de acceso a Internet, no siendo necesaria esta notificación cuando es otra entidad la que presta el servicio, en cuyo caso sería ésta quien debería realizar dicha notificación.

- II. Agregación de varios emplazamientos que ofertan este mismo servicio de acceso a Internet de manera conjunta, en las mismas condiciones que el caso anterior. Éste puede ser el caso de una cadena de hoteles, de una cadena de cafés o el caso de una empresa que se ocupe de agregar diferentes emplazamientos para ofertar una solución conjunta, que incluye la facturación, gestión, y logística, para lo cual debe llegar a un acuerdo con los propietarios de los emplazamientos.

En este supuesto también se debe seguir prestando el servicio en interiores o en exteriores colindantes siempre que sigan perteneciendo a la misma propiedad. Esta solución puede permitir ofrecer una oferta más o menos amplia para la prestación del servicio de acceso a Internet en distintas localizaciones de interés para el posible usuario, de forma que éste conozca que dispone de un servicio determinado con antelación a su visita.

Debido a que la agregación de los lugares (hoteles, cafeterías, aeropuertos...) donde se ofrece este tipo de servicio tiene que ser realizada por una entidad que gestione la cobertura en dichos puntos ofreciendo un servicio global, el prestador de servicio suele ser distinto a los propietarios de los lugares. En cualquier caso, se considera que quien preste el servicio en interiores y en exteriores anejos a los edificios deberá notificar a esta Comisión que va a prestar el servicio de acceso a Internet.

- III. Establecimiento de una red que permite ofrecer un servicio de acceso a internet disponible al público tanto en exteriores como en interiores en todo el área geográfica en la que preste cobertura, que podría englobar varias localidades. En esta situación se podrían utilizar antenas directivas para conectar usuarios en una ubicación fija con un mayor rango de cobertura.

Este operador de red establece su propia infraestructura utilizando el dominio público, como realizan otros operadores que poseen títulos



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

habilitantes. Una variante de este caso es el que puede darse si se produce la utilización de estos equipos para la sustitución de enlaces punto a punto (el coste es mucho menor). Este caso también supone un uso exterior de las redes inalámbricas.

Otra variante sería el establecimiento de una red que cubriese totalmente un área en la que se permitiese movilidad donde existiese cobertura, permitiendo un *roaming* similar al que se da en los operadores móviles. De esa forma se ofrecería un servicio de acceso a Internet móvil en todo el área de cobertura (tanto en interiores como en exteriores).

Este caso corresponde al descrito en la Resolución del 5 de junio de 2003 (LOCALRET), donde se analiza el supuesto de una red de telecomunicaciones que ofrece un servicio disponible al público mediante el establecimiento de una red de acceso y transporte que podría ser replicada por cualquier otro medio o combinación de los mismos (cable, cobre, otras tecnologías inalámbricas como LMDS y radioenlaces). En ese caso era necesario tener una licencia individual. Debido a que se hace uso del espectro (aunque no haya que obtener la concesión ni autorización demanial) quedaba dentro del ámbito de las licencias de tipo C2 que habilitaban para el establecimiento y explotación de una red pública de telecomunicaciones que utiliza el espacio radioeléctrico, sin que el titular pudiese prestar el servicio telefónico disponible al público. Si el operador prestaba servicio de transmisión de datos también necesitaba una autorización tipo C. Una red que ofreciese un servicio de acceso a Internet móvil en su área de cobertura proporcionando la posibilidad de "*handover*" al usuario en todo el área, también habría necesitado los mismos títulos habilitantes.

Tras la aprobación de la nueva LGTel, será necesario la comunicación a esta Comisión del servicio a prestar por el operador correspondiente.

- IV. El prestador de servicio pretende dar servicio telefónico disponible al público en el área de cobertura para lo que se crea una red de acceso y transporte. Debido a las características del estándar de las redes inalámbricas se tratará de prestar servicio mediante VoIP (voz sobre IP). Aunque la interfaz que ofrecen al cliente esté normalizada, se deberá estudiar a la hora de autorizar este servicio disponible al público, cómo afecta a dicha prestación el uso común del espectro puesto que no permite protección contra interferencias y debido a ello no permite asegurar una calidad de servicio. Como en el caso anterior, se podría tener una antena fija en el receptor con lo que se aumentaría el área de cobertura. Otra posibilidad sería considerar una red que permitiese un servicio telefónico móvil disponible al público dentro de la zona de cobertura. Se trataría de una red que permite una movilidad reducida



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

dentro del área en la que se presta servicio (podría darse el caso que se cubriera un municipio).

Si el operador pretende dar servicio telefónico disponible al público se abren una serie de escenarios que primeramente pasan por una consulta al Ministerio para evaluar este uso del espectro, estudiando la idoneidad del mismo para la prestación del servicio de voz puesto que debido a su atribución como uso común dificulta la consecución de niveles de calidad de servicio aceptables.

El operador que pretenda prestar servicios de voz, necesitará notificarlo a esta Comisión, al igual que si pretendiese ofrecer un servicio de datos.

- V. Varios usuarios comparten de común acuerdo sus conexiones a Internet (que puede obtenerse a través cable, ADSL, LMDS) mediante la instalación de equipos radioeléctricos en estas bandas que emiten hacia el exterior de forma tal que puedan acceder a Internet desde distintas ubicaciones, siempre y cuando éstas estén bajo la cobertura de dichos equipos radioeléctricos. El operador que permite el acceso recibe las cuotas de sus abonados, que deciden compartir este servicio de forma gratuita. Ello no quiere decir que este uso esté validado ni contemplado en el contrato que se firma con el proveedor de servicios (como indica AEPSI en sus alegaciones en las que expone que la prestación del servicio ADSL se limita exclusivamente al ámbito del domicilio del cliente sin que éste pueda revenderlo o compartirlo con terceros), pero no se considera que funcione como un operador que preste un servicio disponible al público.

Al no tratarse de un operador de comunicaciones electrónicas no podrá requerir el uso del dominio público ni percibir subvenciones públicas ni cobrar por el servicio, puesto que en ese caso se estaría en el escenario III.

Como establece la Recomendación de la Comisión Europea del 20 de marzo de 2003 relativa a la armonización del suministro de acceso público R-LAN a las redes y servicios de comunicaciones electrónicas de la Comunidad, que recomienda *"Que, al aplicar las medidas de aplicación de las Directivas 2002/20/CE y 2002/21/CE, los Estados miembros permitan el suministro de acceso público R-LAN a las redes y servicios públicos de comunicaciones electrónicas en las bandas disponibles de 2,4 GHz y 5 GHz, en la medida de lo posible sin condiciones específicas al sector o, en casos justificados, solo sujeto a autorización general"*.

Una propuesta que se podrá contemplar por parte de los diferentes PSIs que utilicen redes inalámbricas, para favorecer el uso de las mismas y el desarrollo del servicio, es llegar a acuerdos entre ellos con el fin de favorecer el *roaming* o



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

itinerancia de sus usuarios, es decir, que un usuario pueda mediante el contrato con su PSI, utilizar la infraestructura de otros.

Se llegaría a acuerdos de facturación entre los distintos prestadores de servicio, aumentando de esa manera el número de emplazamientos que puede utilizar el usuario. Esto implicará llegar a acuerdos para la autenticación y autorización de los usuarios provenientes de otros PSIs.

Previamente, se deberá generalizar el servicio, siendo esta una opción que evitaría el aumento indiscriminado de instalaciones y a cambio, el usuario final vería aumentar el número de ubicaciones donde podría recibir el servicio.

Segundo. Prestadores de titularidad pública.

En relación con las conductas alegadas por AEPSI, relativas a Entidades Públicas ha de señalarse lo siguiente:

La prestación de un servicio de telecomunicación es una actividad de interés general liberalizada, no un servicio de titularidad pública. Una corporación municipal, directamente o a través de un tercero, puede intervenir en el mercado de las telecomunicaciones como un agente económico más, compitiendo con el resto de operadores en la actividad de provisión al público de servicios de acceso a Internet y estableciendo y explotando redes de telecomunicaciones.

El artículo 8.4 de la LGTel indica que la explotación de redes o la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas por las Administraciones públicas, directamente o a través de sociedades en cuyo capital participen mayoritariamente, se ajustará a lo dispuesto en esta Ley y sus normas de desarrollo y se realizará con la debida separación de cuentas y con arreglo a los principios de neutralidad, transparencia y no discriminación. La Comisión del Mercado de Telecomunicaciones podrá imponer condiciones especiales que garanticen la no distorsión de la libre competencia.

A este respecto, ha de traerse a colación la conclusión cuarta de la Resolución de LOCALRET, que consideraba que la oferta gratuita del uso de la red pública a los usuarios era susceptible de producir distorsiones a la libre competencia. No obstante, esta Comisión estimó la necesidad de examinar detenidamente la oferta en los casos en los que no existiera ningún operador ofreciendo dicho servicio en el área que en la que se pretendiera prestar el mismo.

En este sentido, esta Comisión indicó en esta Resolución que los eventuales efectos negativos que, en el caso concreto planteado por LOCALRET, pudieran derivarse del servicio gratuito de acceso a Internet, por parte de las Corporaciones a las que se refería la consulta eran prácticamente inexistentes,



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

y en consecuencia, no se estimó necesario que esta Comisión estableciera a priori condiciones para salvaguardar la misma.

Sin embargo, también esta Comisión señaló que deberían analizarse los casos en los que las Administraciones estén subsidiando la instalación de red si no se cobraba por el uso de la misma, caso por caso, para poder evitar situaciones de distorsión de la libre competencia. Lo anterior, según esta Comisión, no impide para que, en aplicación de lo establecido en el artículo 25.2 de la LGTel el Estado pueda imponer obligaciones de servicio público, previo informe de la Comisión del Mercado de Telecomunicaciones, motivadas bien por razones de cohesión territorial, bien para favorecer la extensión del uso de nuevos servicios y tecnologías, fundamentalmente en sanidad, educación o cultura, o para facilitar la comunicación entre determinados colectivos que se encuentren en circunstancias especiales e insuficientemente atendidos. También en el caso de que se deba facilitar la disponibilidad de servicios que comporten la acreditación fehaciente del contenido del mensaje remitido o de su remisión o recepción

Tercero. Conclusiones sobre la solicitud de AEPSI de adoptar determinadas medidas.

En su primera petición, AEPSI requiere que se adopten las medidas necesarias para permitir el desarrollo ordenado del servicio de redes locales inalámbricas, garantizándolo en unas condiciones adecuadas de calidad, seguridad y transparencia para los usuarios finales, mediante la obtención con carácter previo del correspondiente título habilitante por parte de las empresas que realicen la explotación comercial del servicio.

AEPSI solicita que se garantice la calidad, la seguridad y transparencia en la prestación de los servicios pero, debido a que se prestan en una banda de uso común, existen parámetros básicos para la calidad que no se pueden garantizar (no existe protección contra interferencias) ya que nadie disfruta de la utilización en exclusiva de dicho espectro. Una correcta planificación del uso del espectro por parte de los operadores, y un registro que permitiese conocer los puntos de acceso de los diferentes operadores optimizarían la utilización del mismo.

En relación a la seguridad en las comunicaciones, esta Comisión señala que éste es un aspecto no relacionado con el uso del espectro, puesto que para su consecución es necesaria la existencia de protocolos en el propio estándar o de aplicaciones de valor añadido que se sitúen a un nivel diferente de la propia conectividad. Esto permitirá satisfacer los requerimientos y los derechos de los clientes.

Por su parte, a juicio de esta Comisión, la transparencia en la prestación de los servicios se alcanza mediante una oferta clara y detallada de las prestaciones



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

de los mismos, indicando donde se puede recibir el servicio y teniendo en cuenta que pueden coexistir varios operadores en un mismo lugar. Esto último puede llevar a que se produzcan interferencias que degraden el servicio.

Esta Comisión considera recomendable que si el servicio se generaliza y las redes crecen de forma que su propio crecimiento genere problemas para el servicio (interferencias, disputas sobre dominio público) se favorezcan el establecimiento de negociación entre los operadores para alcanzar acuerdos de *roaming* entre las partes, sin condicionantes previos ni la imposición de medidas preventivas.

Esta recomendación va en línea con los estudios que se están realizando en la Comisión Europea y con los primeros acuerdos que se están alcanzando en Europa. En el Reino Unido BT permite el uso de su red WiFi llamada “Openzone” por parte de los usuarios de Vodafone y Orange.

La aparición de acuerdos no cabe duda que generalizará el servicio, siempre que supongan el incremento de emplazamientos donde el usuario pueda acceder a dicho servicio, puesto que hará que se mejore la calidad del servicio que reciben los usuarios que podrán disponer de mejores prestaciones sin tener que tener diferentes contratos con los distintos prestadores del servicio.

Mediante la presente resolución, esta Comisión ha detallado los requisitos exigibles por el actual marco normativo vigente para la prestación comercial de servicios de acceso mediante redes locales inalámbricas y realizado propuestas como la notificación e inscripción en un **Registro** de los emplazamientos con uso en exteriores y favorecer el establecimiento de negociaciones para alcanzar acuerdos de *roaming*. No obstante, ante la continua innovación tecnológica en estas bandas, la reciente apertura de las bandas de 5 GHz para la prestación de estos servicios, el previsible incremento del número de los operadores que pretendan utilizar las mismas para la prestación de servicios comerciales, la posibilidad de prestar servicios de voz disponibles al público, la evaluación de los hipotéticos efectos que para la salud pública puedan tener el incremento de redes inalámbricas, las recomendaciones que emanan de la Comisión Europea con el fin de promover el empleo de estas frecuencias para prestación de servicios de comunicaciones electrónicas disponibles al público y teniendo en cuenta que la gestión y optimización del uso del espectro está atribuida a la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información (en adelante, SETSI), en concreto a la Subdirección General de Planificación y Gestión del Espacio Radioeléctrico.

Estas medidas, solicitadas por AEPSI, afectan, fundamentalmente, al uso y gestión del espectro radioeléctrico no correspondiendo su adopción a esta Comisión, sino a la SETSI.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

En relación a las alegaciones de AEPSI referente a la existencia de operadores que pudiesen estar prestando servicios de comunicaciones sin notificarlo previamente, tales conductas generarían la comisión de infracciones tipificadas en la LGTel. Así, en concreto, el artículo 53.t) de la LGTel considera infracción muy grave la explotación de redes y la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas sin cumplir los requisitos exigibles para realizar tales actividades establecidos en esa Ley, entre los que cabe señalar la ausencia de notificación a esta Comisión por el titular de una red de telecomunicaciones o el prestador del servicio al que se refiere el artículo 6.2 de la LGTel.

Por otro lado, ha de mencionarse la alegación expresada por AEPSI referida al cumplimiento del artículo 7.3 de la Ley 11/1998, General de Telecomunicaciones en consonancia con el artículo 1.Dos.1 de la Ley 24/1997, de Liberalización de las Telecomunicaciones (leyes actualmente derogadas), con el objeto de que previamente a la autorización por parte de esta Comisión a un determinado organismo público o corporación local para la prestación de servicios de acceso a Internet con carácter gratuito, deben estudiarse las condiciones reales y efectivas de competencia existentes en ese determinado municipio.

Ante esta alegación cabe señalar que esta Comisión no ha otorgado ninguna licencia sin antes estudiar los posibles efectos distorsionadores sobre la competencia en relación con el modo de tarificación del servicio y, más concretamente, en el supuesto de que el prestador del servicio fuera un organismo público situado en un municipio o agrupación de municipios donde existan otras alternativas para la prestación del servicio de telecomunicaciones, y se pretenda ofrecer el servicio de manera gratuita.

II.3.2. Sobre el suministro de servicios mayoristas de redes de área local inalámbrica por parte de TESAU.

En esta solicitud, AEPSI insta a esta Comisión que requiera al operador dominante para que suministre toda la información relativa a la prestación del servicio consistente en el establecimiento y explotación de redes locales inalámbricas basadas en el estándar IEEE 802.11X a sus filiales en el tramo mayorista, garantizando los principios de transparencia y no discriminación que está obligado a cumplir.

En la cumplimentación del requerimiento de información evacuado por esta Comisión en la tramitación del presente expediente, Telefónica manifiesta que la prestación del servicio consiste en la instalación, gestión y configuración de equipamientos de cliente, considerados como equipos terminales de telecomunicación, que se conectan indirectamente a la red pública de Telefónica de España. Por ello, Telefónica no considera que esté creando una



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

red pública de acceso inalámbrico pues la única red pública que utiliza es la red de accesos de banda ancha (ADSL u otra).

Telefónica considera que no existe ni una red de servicios ni una modalidad de servicio de conectividad novedosos, por cuanto, los equipos e instalaciones inalámbricas permiten exclusivamente un aprovechamiento o compartición de servicios de infraestructura ya existentes. La principal ventaja que aporta es una mayor flexibilidad y comodidad al acceso a Internet dentro de un entorno local.

Con respecto al objeto del expediente alega *“el carácter de los servicios objeto de la comercialización, y la existencia de mayoristas en conectividad, ofertados de forma transparente y no discriminatoria, permitiendo la completa replicabilidad de los servicios, como de hecho demuestra la existencia de ofertas alternativas.”*

Telefónica alega que no presta, ni tiene intención de prestar servicios diferenciales de conectividad a sus filiales, como consecuencia de servicios RLAN.

Telefónica pone a disposición de los operadores diversos servicios mayoristas de acceso y conectividad, como la oferta de bucle desagregado, el servicio GigADSL, el servicio ADSL-IP o los servicios de capacidad portadora, suficiente para que los operadores puedan replicar las ofertas de Telefónica de España o configurar su propia oferta comercial de servicios.

Por otra parte, manifiesta Telefónica que existe una gran oferta en el suministro de equipamiento (hardware y software) para permitir el acceso a redes locales inalámbricas. Tanto fabricantes como desarrolladores desarrollan una intensa competencia para presentar productos que permitan explotar un nuevo modelo de negocio.

La solución técnica ofertada por Telefónica para el establecimiento de una red de Puntos de Acceso públicos no requiere de una oferta mayorista diferenciada para ser replicada, puesto que el equipamiento necesario para el establecimiento de un hotspot reside en la instalación de una serie de equipos (servidor de acceso, switches, equipos de alimentación, y puntos de acceso) instalados a continuación de la red existente de banda ancha (que podría ser la de otro operador).

Dicha solución podría haber sido ofrecida por cualquier operador que ofertase una red de acceso de banda ancha (cable, LMDS u otros) con la instalación de los equipos anteriormente citados, o que utilizase los distintos servicios mayoristas de acceso y conectividad que ofrece Telefónica, junto con la instalación del equipamiento adicional.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Pues bien, estudiada la información requerida y analizado el servicio que oferta Telefónica, tanto en el caso de la oferta Soluciones ADSL Wi-Fi® para el mercado residencial como la Solución Zona ADSL Wi-Fi en puntos públicos, esta Comisión estima que tal servicio puede ser replicado mediante la infraestructura de conectividad mayorista existente (entre otras, el GigADSL) y la actual disponibilidad de equipos en el mercado.

Esta posibilidad de réplica muestra que no es necesario un servicio mayorista diferenciado para la prestación de los mismos, como lo prueba el hecho de que algunos servicios que ofrece Telefónica ya están siendo replicados por miembros de AEPSI como Ya.com o Arrakis, que oferta su servicio ADSL conjuntamente con un router inalámbrico, de forma similar a la oferta de Telefónica para el mercado residencial.

Vistos los antecedentes de hecho y los fundamentos de derecho, esta Comisión

III.-RESUELVE

Primero.- Desestimar la solicitud de la AEPSI relativa al suministro de información sobre un posible servicio mayorista prestado por Telefónica de España, S.A.U., puesto que, de la información obtenida, ha de concluirse que este operador no realiza una oferta diferenciada mayorista a sus filiales para prestar el servicio consistente en el establecimiento y explotación de redes locales inalámbricas basadas en el estándar IEEE 802.11x.

Segundo.- Desestimar la solicitud de AEPSI referente a la adopción por parte de esta Comisión de medidas para permitir el desarrollo ordenado de la explotación comercial de servicios de acceso a Internet a través de redes locales inalámbricas, y proceder a estudiar la elaboración de un informe al Gobierno sobre el tema.

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, con carácter potestativo, recurso de reposición ante esta Comisión en el plazo de un mes desde el día siguiente al de su notificación o, directamente, recurso Contencioso-Administrativo ante la Sala de lo Contencioso Administrativo de la Audiencia Nacional, en el plazo de dos meses a contar desde el día siguiente a su notificación, de acuerdo con lo establecido en el artículo 48.17 de la Ley



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, la Disposición adicional cuarta, apartado 5, de la Ley 29/1998, de 13 de julio, Reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa y el artículo 116 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

Jaime Velázquez Vioque

Vº Bº

EL PRESIDENTE

Carlos Bustelo García del Real