



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

**DON 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 número 24/04 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, celebrada el día 24 de junio de 2004, se ha adoptado el siguiente

### ACUERDO

Por el cual, en relación con la tramitación del procedimiento número **RO 2004/855**, se aprueba la siguiente

## **RESPUESTA A LA CONSULTA FORMULADA POR D. JUAN ANTONIO ROMERO ROMERO SOBRE EL TÍTULO NECESARIO PARA LA PRESTACIÓN DEL SERVICIO DE DIFUSIÓN DE TELEVISIÓN POR CABLE**

### **I. ANTECEDENTES**

Con fecha 12 de mayo de 2004, tuvo entrada en el Registro de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones escrito de **D. Juan Antonio Romero Romero**, titular de una autorización administrativa habilitante para la prestación del servicio de difusión de televisión por cable en la localidad de La Puebla de Cazalla (Sevilla)<sup>1</sup>, quien, en su propio nombre y derecho, formula una consulta sobre el título necesario para la prestación del servicio de difusión de televisión por cable en la localidad de La Puebla de Cazalla (Sevilla). En concreto, plantea la cuestión de cuál es el título habilitante necesario para la prestación del servicio de difusión de televisión, y si es posible la prestación del citado servicio por los operadores inscritos como explotadores de redes o como prestadores de servicios de comunicaciones electrónicas (antiguos titulares de licencias individuales o de autorizaciones generales).

<sup>1</sup> Por transformación mediante Resolución de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, de fecha 11 de marzo de 2004, de la concesión provisional para la prestación del servicio de televisión por cable, de la que era titular.



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

### II. COMPETENCIA DE LA COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES.

De acuerdo con lo establecido en el artículo 48 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones tiene por objeto *“el establecimiento y supervisión de las obligaciones específicas que hayan de cumplir los operadores en los mercados de telecomunicaciones y el fomento de la competencia en los mercados de los servicios audiovisuales, conforme a lo previsto por su normativa reguladora, la resolución de los conflictos entre los operadores y, en su caso, el ejercicio como órgano arbitral de las controversias entre los mismos”*. Para el cumplimiento de este objeto, la Ley atribuye a esta Comisión determinadas funciones, además de cualesquiera otras que legal o reglamentariamente se le atribuyan o le encomienden el Gobierno o el Ministerio de Ciencia y Tecnología<sup>2</sup>.

Concretamente, el artículo 29.2, letra a), del Reglamento de la CMT, aprobado por Real Decreto 1994/1996, de 6 de septiembre, establece que es función de esta Comisión *“la resolución de las consultas que puedan formularle los operadores de redes y servicios de telecomunicación y las asociaciones de consumidores y usuarios de estos servicios”*.

Con carácter general, y conforme a lo señalado por esta Comisión en distintos acuerdos contestando consultas que le han sido planteadas, ha de entenderse que las consultas a las que se refiere el artículo 29.2 a) del Reglamento de la CMT pueden referirse a los siguientes ámbitos:

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

La consulta que D. JUAN ANTONIO ROMERO ROMERO plantea a esta Comisión se refiere a la interpretación de la normativa relativa a los títulos habilitantes para la prestación del servicio de difusión por cable.

Teniendo en cuenta los criterios mantenidos hasta el momento, puede entenderse que la consulta planteada se encuentra en el ámbito previsto en el citado artículo 29.2.a) por referirse a normas cuya aplicación corresponde a esta Comisión, conforme a las competencias que le son atribuidas por las Leyes.

### III. OBJETO DE LA RESOLUCIÓN.

<sup>2</sup> Todas las referencias al Ministerio de Ciencia y Tecnología deberán entenderse hechas al Ministerio de Industria, Comercio y Turismo.



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

La presente resolución tiene por objeto dar respuesta a la cuestión planteada por D. JUAN ANTONIO ROMERO ROMERO sobre el título habilitante necesario para prestar el servicio de difusión de televisión por cable, es decir, para emitir televisión.

### IV. ANÁLISIS DE LA CUESTIÓN PLANTEADA

#### 4.1. Análisis del concepto de servicio de difusión de televisión por cable.

La respuesta a la consulta planteada exige la delimitación del servicio de difusión de televisión por cable, de forma tal que permita su separación de lo que constituye la mera transmisión de señales de televisión por medio de redes públicas de comunicaciones electrónicas. Esta cuestión ya fue abordada en la Resolución de la Comisión de 29 de enero de 2004<sup>3</sup>, que a continuación se reproduce parcialmente.

*“Al no haberse aprobado todavía la normativa específica que ha de regular los servicios de difusión sonora y de televisión a que se refiere la disposición transitoria sexta de la Ley 11/1998, de 24 de abril, General de Telecomunicaciones y el artículo 25 de la LOT, el concepto jurídico del servicio de televisión no cuenta, actualmente, con una única definición que comprenda a todas las diferentes modalidades de servicios de televisión que se están prestando actualmente.*

*La única definición del servicio de difusión que es aplicable a todas las modalidades del citado servicio es la definición técnica del citado artículo 25 de la LOT<sup>4</sup> (...).*

*(...)No obstante, las normas específicas que regulan las diferentes modalidades del servicio de televisión contienen definiciones jurídicas del servicio que tienen en común algunas características que pueden servir para diferenciar el servicio de difusión de televisión de otros servicios que, sin ser servicios de televisión, cumplen con los requisitos técnicos definidores establecidos en el citado artículo 25 de la LOT, como puede ser el caso del servicio objeto de la presente consulta.*

<sup>3</sup> Resolución por la que se contesta la consulta formulada por Telefónica Servicios Audiovisuales, S.A.U. sobre la calificación jurídica del sistema empleado en expendedurías como soporte publicitario multimedia de productos sobre el tabaco (exp. RO 2003/1858).

<sup>4</sup> Art. 25.1 “los servicios de difusión son servicios de telecomunicación en los que la comunicación se realiza en un solo sentido a varios puntos de recepción simultáneamente...” 2 (...) se entiende por televisión la forma de telecomunicación que permite la emisión o transmisión de imágenes no permanentes, por medio de ondas electromagnéticas propagadas por cable, por satélite, por el espacio sin guía artificial o por cualquier otro medio”.



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

*Así, el derogado<sup>5</sup> apartado 4 del artículo 1 de la Ley 4/1980, de 10 de enero, de Estatuto de la Radio y la Televisión, introducía como un elemento definidor de la televisión, entre otros, que sus destinatarios deberían ser el público en general o un sector del mismo.*

*Otro concepto delimitador de la definición jurídica del servicio de televisión se incluye en las Leyes 46/1983, Reguladora del Tercer Canal de Televisión y en la Ley 10/1988, de 3 de mayo, de Televisión Privada. Se trata del concepto de programación televisiva. A tal efecto, la Ley 46/1983 dedica su Capítulo III a regular los aspectos relativos a la programación y control del servicio. La Ley 10/1988 establece, en su artículo 14, que cada una de las sociedades concesionarias estará obligada a emitir programas televisivos durante un mínimo de cuatro horas diarias y treinta y dos semanales. No se define el concepto de programa televisión. No obstante, el apartado 2 del mismo artículo excluye expresamente del concepto de programa televisivo a las emisiones meramente repetitivas o las consistentes en imágenes fijas, o los tiempos destinados a la publicidad.*

*Asimismo, cabe, a estos efectos, traer a colación la Ley 25/1994, de 12 de julio, por la que se incorpora al ordenamiento jurídico español la Directiva 89/552/CEE, sobre la coordinación de disposiciones legales, reglamentarias y administrativas de los Estados miembros relativas al ejercicio de actividades de radiodifusión televisiva. Esta Ley, cuyo objetivo es el de establecer el régimen jurídico que garantice la libre difusión y recepción de las emisiones televisivas entre los Estados miembros de la Unión Europea, regula el servicio de televisión como medio de comunicación social. A tal efecto, define (art.3.a) a la televisión (si bien es cierto que a los solos efectos de la citada Ley) como la emisión primaria, con o sin cable, por tierra o por satélite, codificada o no, de programas televisados destinados al público. Este concepto, continua diciendo el citado precepto, "comprenderá la comunicación de programas entre personas físicas o jurídicas, públicas o privadas, que tengan por finalidad la emisión de televisión destinada al público (...)".*

En este sentido, es esclarecedor acudir a la definición de los "servicios de difusión de televisión por cable" que se recoge en el artículo 42.a) del Real Decreto 2.066/1996, de 13 de septiembre, por el que se aprueba el Reglamento Técnico y de Prestación del Servicio de Telecomunicaciones por Cable, en el que se recoge una definición más explícita de los servicios de difusión. Concretamente se precisa que son aquellos servicios "que consisten en la difusión mediante redes de cable de imágenes no permanentes con su sonido asociado, transmitidas en un solo sentido, codificadas o no, que constituyen una programación prefijada dirigida de forma simultánea a una multiplicidad de usuarios sin posibilidad de interactuar sobre el servicio".

---

<sup>5</sup> Derogado por la LOT.



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

La aprobación de la anterior Ley General de Telecomunicaciones supuso la diferenciación de los servicios de difusión de televisión, excluidos de la misma, y las redes que los soportan. Así pues, en tanto en cuanto dicha separación se mantiene en la nueva LGTel, continúan en vigor todas las normas reguladoras de los servicios de radiodifusión y televisión como tales y, en el ámbito de la televisión por cable, en tanto no se apruebe el reglamento previsto en la disposición adicional décima, de los títulos ya transformados en autorizaciones para la prestación del servicio de difusión de televisión por cable, si bien los títulos relativos a las infraestructuras o redes que soportan dichos servicios se transforman en los términos de la propia Ley General.

En conclusión, el servicio de televisión se puede caracterizar por que está destinado al público en general, realiza la difusión de una programación prefijada y se configura como un medio de comunicación social.

### **4.2. Régimen jurídico para la atribución de autorizaciones para la prestación del servicio de difusión de televisión por cable.**

Hasta la entrada en vigor de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, el servicio de televisión por cable era considerado servicio público y como tal estaba sujeto a un régimen concesional que, entre otros aspectos, limitaba el número de prestadores del servicio. Únicamente las entidades habilitadas para prestar el servicio de difusión de televisión por cable, en virtud de lo dispuesto en el apartado 4 de la Disposición transitoria primera de la Ley 42/1995, de 22 de diciembre, de Telecomunicaciones por Cable, es decir, los titulares de concesiones provisionales, habilitaciones *ex lege*, los de concesiones especiales, todas ellas para la prestación del servicio de televisión por cable, así como los titulares de concesiones para la prestación del servicio de telecomunicaciones por cable, título que posteriormente se transformó, entre otros, en una concesión para la prestación del servicio de difusión por cable, se hallaban habilitados para prestar el referido servicio.

Con la previsión introducida por la disposición adicional décima de la vigente LGTel se produce un cambio en la naturaleza jurídica de la difusión de radio y televisión por cable que pasa de ser considerada servicio público a calificarse como servicio en régimen de libre competencia. Así,

*“Los servicios de difusión de radio y televisión por cable se prestarán en régimen de libre competencia, en las condiciones que se establezcan por el Gobierno mediante reglamento. Para su prestación en un ámbito territorial superior al de una comunidad autónoma será preceptiva la previa obtención de una autorización administrativa (...).”*

La aplicación del nuevo marco jurídico de la televisión por cable queda, sin embargo, matizada por la disposición transitoria décima de la referida LGTel en la que se establece que



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

*“Los títulos habilitantes otorgados para los servicios de difusión de radio y televisión por cable y los que se encuentren en proceso de otorgamiento al amparo de la ley 42/1995, de 22 de diciembre, de Telecomunicaciones por Cable, se transformarán de manera inmediata por la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones en la correspondiente autorización administrativa (...).*

*(...)No obstante lo dispuesto en la disposición adicional décima, no se otorgarán nuevas autorizaciones para la prestación de los servicios de difusión por cable antes del 31 de diciembre de 2009, salvo que el Gobierno a partir del 31 de 2005, previo dictamen razonado de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones relativo a la situación global de extensión de las redes de cable considere conveniente la modificación de dicho término.*

*Vencido el término a que se refiere el artículo anterior, el otorgamiento de las autorizaciones se realizará conforme a los que se establezca por reglamento”.*

En aplicación de la disposición transitoria décima, se han transformado los títulos a los que nos hemos referido anteriormente en las correspondientes autorizaciones administrativas<sup>6</sup>.

En este sentido, la nueva regulación es clara en relación con la exigencia de título habilitante para la prestación del servicio de difusión de televisión por cable, *autorización administrativa*, sin la cual no se estará habilitado. Por tanto, serán los operadores cuyos títulos han sido transformados, en aplicación de la disposición transitoria décima de la LGTel, en autorizaciones administrativas para la prestación de servicios de difusión, los únicos habilitados.

Por lo que se refiere a las licencias individuales y autorizaciones generales, otorgadas al amparo de la anterior Ley General de Telecomunicaciones, es necesario señalar que, con la entrada en vigor de la nueva LGTel, sus titulares han pasado a ser considerados<sup>7</sup> como operadores habilitados para la prestación de servicios y la explotación de redes de telecomunicaciones. En cuanto al alcance de la actividad a desarrollar por estos operadores en relación con la consulta objeto de este expediente, es necesario reiterar la doctrina de esta Comisión en la materia desarrollada principalmente en las resoluciones del

<sup>6</sup> Resoluciones de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de 26 de febrero de 2004 (exp. 2004/219), de 11 de marzo de 2004 (exp. 2004/220) y de 25 de marzo de 2004 (exp. 2004/221 y 2004/222).

<sup>7</sup> Disposición transitoria primera.





## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de 5 de abril de 2001<sup>8</sup> y 24 de mayo de 2001<sup>9</sup>.

El problema se plantea entorno a la distinción entre el servicio de difusión de televisión y los servicios de:

- a) Establecimiento y explotación de infraestructuras de red que se utilicen como soporte de los servicios de radiodifusión sonora y televisión, auténticas redes de comunicaciones electrónicas que se enmarcan dentro de la vigente LGTel.
- b) Otros servicios de comunicaciones electrónicas que han sido calificados como “servicios audiovisuales” entre los que se incluyen el servicio de vídeo bajo demanda y el vídeo a la carta que se definen como aquellos “que ofrecen al usuario la posibilidad de interactuar con los centros de gestión de la red o del servicio mediante la utilización de un canal de retorno”, agrupados bajo la denominación de “transmisión de información, texto, imagen y sonido mediante redes públicas fijas”.

Debemos partir de la delimitación del concepto de servicio de difusión lo que nos permitirá diferenciarlo de los anteriormente mencionados. Acudimos para ello a la explicación recogida en la resolución de esta Comisión de 24 de mayo de 2001, en la que se señala que

*«(...) Se puede concluir que son dos los elementos que caracterizan a los servicios de difusión de radio y televisión y que los distingue de los otros servicios que hemos calificado genéricamente como audiovisuales:*

- a) que las imágenes y sonidos que se difundan constituyan una programación prefijada por el difusor [tanto en relación con el contenido como con el horario de emisión]; y*

<sup>8</sup> Resolución de 5 de abril de 2001 por la que se resuelven los recursos potestativos de reposición interpuestos por las entidades Cádiz de Cable y Televisión, S.A., Corporación Mallorquina de Cable, S.A., Valencia de Cable, S.A., Región de Murcia de Cable, S.A., Cable y Televisión de el Puerto, S.A., Albacete Sistemas de Cable, S.A., Cable y Televisión de Andalucía, S.A., Huelva de Cable y Televisión, Santander de Cable, S.A., TDC Sanlúcar, S.A., Mediterránea Sur Sistemas de Cable, S.A. y Mediterránea Norte Sistemas de Cable, S.A. y por la entidad Región de Murcia de Cable, S.A., respectivamente, contra tres resoluciones del consejo de fecha 19 de octubre de 2000, y una resolución de 14 de diciembre de 2000, por las que se otorgaron a las entidades TV por Cable Santa Pola, S.L., Cartagena de Comunicaciones, S.A., Ibertele, S.L. y Cablemurcia, S.L.U., Licencias Individuales de tipo C1 habilitantes para el establecimiento y explotación de una red pública de telecomunicaciones que no implique el uso del dominio público radioeléctrico sin que su titular pueda prestar el servicio telefónico disponible al público (exp 2000/3625 y 2001/4147).

<sup>9</sup> Resolución de 24 de mayo de 2001 por la que se contesta a la consulta formulada por el Ayuntamiento de Baena sobre la concesión provisional para la prestación del servicio de televisión por cable de la empresa local T.V.B. Teledistribución, S.L.(exp 2001/4566)



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

*b) que los servicios se dirijan de forma simultánea a una multiplicidad de usuarios sin posibilidad de interactuar sobre el servicio.*

*En consecuencia, teniendo en cuenta esto último, ha de afirmarse que toda actividad audiovisual a la que no puedan atribuirse las anteriores condiciones, debe entenderse que ha de quedar cubierta por un título de los previstos en la LGTel<sup>10</sup> ».*

Siguiendo la mencionada resolución debe señalarse que, la elaboración y puesta a disposición del público de una programación propia de un servicio de difusión, es decir, compuesta por unos contenidos prefijados por el responsable de la programación y puesta a disposición a una hora prefijada por el mismo responsable, requiere, en aplicación de la disposición adicional 10ª de la LGTel, una autorización administrativa de televisión. Sin embargo, la mera retransmisión de programas editados por otros o la puesta a disposición de contenidos audiovisuales a elección del consumidor, sea en cuanto al horario o en cuanto a la composición de los propios contenidos, quedará cubierto con una notificación fehaciente a esta Comisión como operador que explota una red o presta un servicio de comunicaciones electrónicas.

Se puede, por tanto, deslindar la naturaleza de los servicios de difusión de televisión de los consistentes en la explotación de redes de comunicaciones electrónicas como infraestructuras que se utilicen como soporte de los servicios de radiodifusión sonora y televisión, en las que únicamente el operador encamina la señal del responsable de la programación, e igualmente de los servicios que incorporan mecanismos de interactividad, cuya prestación puede ser habilitada gracias a la notificación fehaciente a esta Comisión de la intención de realizar la “*explotación de una red pública de comunicaciones electrónicas como red soporte de los servicios de radiodifusión sonora y televisión*” en el primer supuesto, o de prestar el servicio de “*transmisión de información, texto, imagen y sonido mediante redes públicas fijas*” en el segundo.

En este mismo sentido se ha pronunciado la Audiencia Nacional, entre otras, en la Sentencia de la Audiencia Nacional, Sala de lo Contencioso-Administrativo, sección octava, de 2 de diciembre de 2003, recurso contencioso-administrativo 2143/2001.

## V. CONCLUSIONES

**Primera.-** Se considera servicio de difusión de televisión por cable la elaboración y puesta a disposición del público en general de una programación

<sup>10</sup> La resolución hace alusión a los antiguos títulos habilitantes, licencias individuales y autorizaciones generales, referencia que debe entenderse hecha a los operadores habilitados del artículo 6 de la vigente LGTel.





## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

de edición propia, compuesta por unos contenidos y a unas horas ambos prefijados por el responsable de la programación y que se configura como un medio de comunicación social. No constituye la prestación del servicio de difusión de televisión por cable las actividades consistentes en la mera retransmisión de programas o canales editados por otros con título suficiente, ni la prestación de otros servicios de comunicaciones electrónicas consistentes en facilitar contenidos audiovisuales a elección del consumidor mediante técnicas que permitan la interactividad del servicio.

**Segunda.-** La prestación del servicio de difusión de televisión por cable exige la posesión de una autorización administrativa al efecto. Actualmente, y en tanto no se culmine el período transitorio establecido en la D.T.10ª de la LGTel, los únicos operadores habilitados para prestar el servicio serán los que hayan obtenido la transformación de algún título habilitante obtenido con anterioridad a la entrada en vigor de la Ley 32/2003, en la citada autorización para la prestación de los servicios de difusión por cable.

**Tercera.-** Hasta que finalicen los plazos previstos en la disposición transitoria décima, no se podrán otorgar nuevas autorizaciones para la prestación de los servicios de difusión por cable.

**Cuarta.-** Los operadores inscritos como explotadores de las redes o prestadores de los servicios de comunicaciones electrónicas no se hayan habilitados para la prestación del servicio de difusión de televisión por cable, salvo que ostenten, a su vez, una autorización administrativa para prestar el referido servicio.

El presente certificado se expide al amparo de lo previsto en el artículo 27.5 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común 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.

EL SECRETARIO

Vº Bº EL PRESIDENTE

Jaime Velázquez Vioque

Carlos Bustelo García del Real