



COMISION 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 nº 34/04 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 23 de septiembre de 2004, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el cual, en relación con el expediente **RO2004/1260** se aprueba la siguiente

RESOLUCIÓN SOBRE LA SOLICITUD DE INTERVENCIÓN PRESENTADA POR LA UNIÓN DE CONSUMIDORES DE CATALUNYA EN RELACIÓN CON LA CAMPAÑA PUBLICITARIA RELATIVA AL “PLAN AUTÓNOMOS 10” PRESTADO POR LA ENTIDAD VODAFONE ESPAÑA, S.A.

I. ANTECEDENTES DE HECHO

Primero.- Con fecha 13 de julio de 2004, ha tenido entrada en esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones escrito presentado por la UNIÓN DE CONSUMIDORES DE CATALUNYA (en adelante UCC), en virtud del cual se solicita de esta Comisión que se tomen las medidas que correspondan en relación con la operadora de telecomunicaciones VODAFONE ESPAÑA, S.A. (en adelante VODAFONE), a la vista de la omisión de información sobre las condiciones de su servicio de “Plan autónomos 10” en un anuncio televisivo, lo cual en opinión de UCC resulta contraria a la normativa vigente en materia de publicidad.

Segundo.- UCC denuncia en su escrito que VODAFONE en el anuncio televisivo de su “Plan autónomos 10” *“no ofrece información necesaria sobre la cobertura específica de la baja, limitándose a poner en letra pequeña, ilegible y rápida, las condiciones generales del plan. En estas minúsculas letras se asegura que el seguro en cuestión cubre, literalmente, la baja médica por ‘enfermedades o accidentes’ y no hace referencia a que haya ningún tipo de exclusión a esos dos supuestos”,* asimismo añade que *“se establecen en la letra pequeña, ilegible por el tamaño y la velocidad a la que transcurre, las*



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

condiciones de la tarifa, que lejos de cubrir el importe íntegro de la factura, como dice explícitamente la voz en off, tiene un límite especificado en esta letra pequeña”.

UCC continúa manifestando en su escrito, que *“la información completa del ‘Plan autónomos 10’ se encuentra en la página web de la compañía, donde se establecen las características del servicio, las tarifas específicas, la cobertura del seguro y sus exclusiones. (...) Nada que ver, por tanto, con la literalidad del mensaje publicitario de cobertura por ‘baja por enfermedad o accidente’ sin mención de exclusión alguna, por lo que el anuncio omite información básica resultando la citada afirmación engañosa.”* Esta publicidad induce a error a los consumidores, al omitir una información esencial en el citado servicio, incurriendo la compañía en un supuesto de publicidad engañosa conforme a lo dispuesto en el artículo 4 de la Ley 34/1988, de 11 de noviembre, General de Publicidad.

Tercero.- Por todo lo anterior, UCC solicita que, teniendo a esta Asociación como parte, la CMT tome las medidas correspondientes contra la entidad Vodafone España, S.A.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Primero.- La Ley 32/2003, de 3 noviembre, General de Telecomunicaciones, en su artículo 48.2. letra e) habilita a esta Comisión para *“adoptar las medidas necesarias para salvaguardar la pluralidad de oferta del servicio (...) y la política de precios y comercialización por los prestadores de los servicios”*. Las actividades publicitarias llevadas a cabo por los agentes del sector se enmarcan en la esfera de la comercialización de productos y servicios.

Segundo.- Ello no obstante, cumple señalar, como se ha reiterado en diversas ocasiones, que los comportamientos de mera deslealtad competitiva pertenecen a una esfera competencial ajena a las funciones y atribuciones de esta Comisión. El legislador le habilita para conocer y pronunciarse a título principal con relación a comportamientos que atentan contra la libre competencia, pudiendo adoptar las medidas necesarias para restablecer el juego competitivo. Las conductas desleales no vulneran *“per se”* los niveles de competencia efectiva en los mercados afectados. Sin embargo, sí que son susceptibles de constituir un falseamiento de la misma. Así, la Ley 16/1989, de 17 de julio, de Defensa de la Competencia, en su artículo 7, así como la jurisprudencia del Tribunal de Defensa de la Competencia, en su resolución de 3 de noviembre de 1995, prevén la posibilidad de que un comportamiento desleal vulnere las exigencias de la libre competencia si la conducta en



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

cuestión rebasa el ámbito de la mera deslealtad y tiene un impacto significativo sobre el mercado, perturbando sensiblemente su normal funcionamiento.

Es la presencia de este nexo indirecto y cualificado lo que legitima la intervención de esta Comisión en materia de competencia desleal, intervención ésta que se efectuará no a título principal, como corresponde a los tribunales ordinarios, sino a título incidental, a los efectos de resolver sobre una conducta anticompetitiva provocada por un comportamiento desleal de especial relevancia.

Tercero.- En el caso que nos ocupa, al margen de cuál sea la calificación jurídica de las prácticas publicitarias de VODAFONE en el marco de la publicidad engañosa, esta Comisión estima que los hechos puestos de manifiesto por UCC no son susceptibles de distorsionar de manera sensible la libre competencia en el mercado nacional de telefonía móvil disponible al público ni, en consecuencia, de afectar al interés público.

El comportamiento publicitario de VODAFONE no rebasaría así el ámbito de la mera deslealtad, debiendo en consecuencia ser analizado por los tribunales ordinarios de la jurisdicción civil a la luz de la normativa vigente en materia de publicidad engañosa.

En razón de todo lo anteriormente expuesto, esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, en el ejercicio de las funciones reconocidas en el artículo 48 apartado 2, letra e), de la Ley 32/2003, de 3 noviembre, General de Telecomunicaciones,

RESUELVE

Único.- Que no ha lugar a la apertura de expediente administrativo ni, en consecuencia, a la adopción de medidas en relación con el comportamiento denunciado.

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



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Comisión en el plazo de un mes a contar desde el día siguiente a su notificación, de acuerdo con lo dispuesto en los artículos 116 y 117 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común; 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 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 de la citada Ley 30/1992, y sin perjuicio de lo previsto en el número 2 del artículo 58 de la misma Ley.

EL SECRETARIO

Vº.Bº EL PRESIDENTE

Jaime Velázquez Vioque

Carlos Bustelo García del Real