



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

DON ALFONSO RAMOS DE MOLINS SAINZ DE BARANDA, 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 39/04 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 28 de octubre de 2004, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

por el que se aprueba la

RESOLUCIÓN RELATIVA A LA RENUNCIA DE EUSKALTEL, S.A. AL DERECHO AL SUMINISTRO DE DATOS DE LOS ABONADOS AL SERVICIO TELEFÓNICO DISPONIBLE AL PÚBLICO. (Expediente RO 2004/961)

I. ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- Mediante Resolución de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de fecha 13 de febrero de 2003, se acordó reconocer el derecho de EUSKALTEL, S.A. (en adelante, EUSKALTEL) al suministro de los datos de abonado correspondientes a las provincias de Álava, Vizcaya y Guipúzcoa, para la elaboración de una guía telefónica en formato impreso circunscrita a dicho ámbito territorial.

SEGUNDO.- Con fecha 26 de mayo de 2004, tuvo entrada en el Registro de esta Comisión escrito de EUSKALTEL por el que solicita que *“se sirva tener por realizada la renuncia de Euskaltel a los datos de los abonados al servicio telefónico disponible al público en las provincias de Álava, Vizcaya y Guipúzcoa”*.

TERCERO.- En cumplimiento de lo previsto en el artículo 42.4 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y Procedimiento Administrativo Común, modificada por la Ley 4/1999, de 13 de enero (en adelante, LRJPAC), mediante escrito del Secretario de esta



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Comisión de fecha 18 de junio de 2004 se comunicó el inicio del procedimiento arriba referenciado.

CUARTO.- Mediante escrito de 10 de junio de 2004, el Secretario de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones solicitó informe a la Agencia de Protección de Datos (en adelante, APD), de conformidad con lo dispuesto en el artículo 37.a) de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, así como a lo previsto en el artículo 5 del Real Decreto 428/1993, de 26 de marzo. Dicho Informe tuvo entrada en el Registro de esta Comisión el día 2 de agosto de 2004.

QUINTO.- Con fecha 27 de septiembre de 2004, esta Comisión comunicó a las partes el inicio del trámite de audiencia, a fin de que éstas pudieran, en el marco de la instrucción del procedimiento y con anterioridad a la redacción de la propuesta de resolución, alegar y presentar los documentos y justificaciones que estimasen pertinentes, conforme al artículo 84 de la LRJPAC.

SEXTO.- Con fecha 14 de octubre de 2004, tuvo entrada en el Registro de esta Comisión, escrito de alegaciones presentado por TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U. por el que manifiesta su conformidad con el escrito notificado por esta Comisión.

II. FUNDAMENTOS DE DERECHO

II.1 HABILITACIÓN COMPETENCIAL

El artículo 38.6 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones (en adelante, LGTel) establece, para las empresas que asignen números de teléfono a sus abonados, la obligación de *“dar curso a todas las solicitudes razonables de suministro de información pertinente para la prestación de los servicios de información sobre números de abonados y guías accesibles al público, en un formato aprobado y en unas condiciones equitativas, objetivas, orientadas en función de los costes y no discriminatorias, estando sometido el suministro de la citada información y su posterior utilización a la normativa en materia de protección de datos vigente en cada momento”*.

En este sentido, el artículo 14 del RD 1736/1998, de 31 de julio, por el que se desarrolla el Título III de la Ley 11/1998 en lo relativo al servicio universal de telecomunicaciones, a las demás obligaciones de servicio público y a las obligaciones de carácter público en la prestación de los servicios y en la explotación de las redes de telecomunicaciones, aprobado por el Real Decreto 1736/1998, de 31 de julio (en adelante, RSU), dispone que será la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones (en adelante, CMT) quien deberá suministrar gratuitamente a las entidades que deseen elaborar guías



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

telefónicas los datos que le faciliten los operadores que presten el servicio de telefonía disponible al público.

En desarrollo de lo anterior, se aprobó la Orden CTE/711/2002, de 26 de marzo, por la que se establecen las condiciones de prestación del servicio de consulta telefónica sobre números de abonado (en adelante, OM de Servicios de Consulta), la cual, en su apartado 14, prevé que los operadores que presten el servicio telefónico disponible al público facilitarán a la CMT, en los plazos y en el soporte informático que ésta acuerde, al menos con una periodicidad mensual, los datos de los abonados previstos en el citado apartado.

A su vez, según el apartado 15 de la citada Orden, la CMT deberá facilitar, previa petición, la información sobre los datos de los abonados mencionada en el apartado tercero a las entidades que estén habilitadas para prestar servicios de consulta sobre números de abonados, a las entidades que deseen elaborar guías telefónicas y a las entidades que presten el servicio de llamadas de urgencia a través del número 112.

Asimismo, de conformidad con lo establecido en el artículo 48.1 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones y en el artículo 2 del Real Decreto 1994/1996, de 6 de septiembre, por el que se aprueba el Reglamento de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, el ejercicio de las funciones públicas que esta Comisión tiene encomendadas se adecuará a lo establecido en la LRJPAC.

A la vista de las disposiciones mencionadas, esta Comisión ostenta habilitación competencial suficiente para resolver el expediente administrativo objeto del procedimiento de referencia.

II.2 SOBRE LA RENUNCIA AL DERECHO DE SUMINISTRO DE DATOS POR PARTE DE EUSKALTEL

La legislación nacional vigente relativa a los servicios de directorio, sean guías telefónicas o servicios de consulta sobre su contenido, se encuentra recogida en la LGTel; en el RSU; y finalmente, en la Orden Ministerial de 21 de diciembre de 2001, por la que se regulan determinados aspectos del Servicio Universal de Telecomunicaciones (en adelante, OM de Servicio Universal) y en la OM de Servicios de consulta¹.

La relevancia de las guías y de los servicios de consulta telefónica, en cuanto que servicios asociados a la telefonía pública ha sido tal, que la legislación sectorial nacional y europea han configurado dichos servicios como elementos

¹ Estas normas continúan vigentes en lo que no se opongan a la actual LGTel, según lo dispuesto en la disposición transitoria primera y derogatoria única de dicha norma.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

del servicio universal. Ahora bien, dicha previsión debe compatibilizarse con el correlativo derecho de otros operadores a prestar en competencia los servicios de directorio. De ahí la previsión del artículo 38.6 de la LGTel, conforme al cual *“la elaboración y comercialización de las guías de abonados a los servicios de comunicaciones electrónicas y la prestación de los servicios de información sobre ellos se realizará en régimen de libre competencia”*.

Tal y como prevé el artículo 14 del RSU, el Ministerio de Ciencia y Tecnología² por vía reglamentaria determinará los criterios y condiciones para la elaboración y actualización de la guía telefónica *“de carácter gratuito y unificada para cada ámbito territorial”*, así como los datos que deberán figurar en ella y que deben estar disponibles a través del servicio de información nacional. Dichos datos deberán ser suministrados por los operadores que presten el servicio de telefonía disponible al público a la CMT, que *“deberá suministrar gratuitamente a las entidades que deseen elaborar guías telefónicas los datos que, de conformidad con lo establecido en la Orden reguladora de las licencias individuales y en la Orden a la que se refiere el artículo 67.1, le faciliten los operadores que presten el servicio de telefonía disponible al público”*.

La OM de Servicios de Consulta fue aprobada con el triple objeto de delimitar, según lo dispuesto en su apartado primero: a) los datos personales que deben figurar en las guías, así como los que se podrán obtener a través del servicio de consulta telefónica; b) las condiciones de prestación de los servicios de consulta; y c) la regulación del suministro de los datos sobre los abonados que se facilitarán a la CMT, para que ésta los ponga a disposición de las entidades que elaboren guías telefónicas, presten servicios de consulta, o servicios de emergencia 112.

Concretamente, la Orden recoge en sus apartados 14 y 15, los datos que los operadores que prestan el servicio telefónico disponible al público facilitarán a la Comisión en soporte informático, con periodicidad mensual, para que ésta los facilite, previa petición, a las entidades que hayan notificado su intención de prestar servicios de consulta, y a las entidades prestatarias de servicios de guías telefónicas, que incluyan, al menos, los datos contenidos en las guías telefónicas comprendidas en el ámbito del servicio universal.

Se configura, así pues, un mecanismo de recepción y suministro de datos en cuyo centro figura la CMT, como intermediaria en el intercambio. De un lado, se encuentran los sujetos obligados a facilitar a la Comisión la información de referencia y, de otro, los sujetos con derechos a obtener la información de la CMT.

² Actual Ministerio de Industria, Turismo y Comercio.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

De conformidad con lo establecido en el artículo 90 de la LRJPAC, todo interesado puede renunciar a sus derechos siempre que no esté prohibido por el Ordenamiento Jurídico.

El artículo 91 de la LRJPAC dispone que la Administración aceptará de plano la renuncia, y declarará concluso el procedimiento salvo que, habiéndose personado en el mismo terceros interesados, instasen éstos a su continuación en el plazo de diez días desde que fueron notificados del desistimiento.

En el presente caso, EUSKATEL renuncia al suministro de los datos de abonados de las provincias de Álava, Vizcaya y Guipúzcoa para la elaboración de guías en formato impreso en dicho ámbito territorial, y, en consecuencia, de acuerdo con los mencionados artículos, procede, salvo oposición de parte interesada, aceptar la renuncia a su derecho.

II.3 SOBRE LOS DATOS DE LOS ABONADOS AL SERVICIO TELEFÓNICO SUMINISTRADOS CON CARÁCTER PREVIO A LA RENUNCIA

Ni la LGTel, ni la OM de Servicios de Consulta, ni la OM de Servicio Universal prevén el destino que habrá de darse a los datos de los abonados al servicio telefónico disponible al público en el supuesto de que las entidades respecto de las que se hubiera reconocido el derecho al suministro de los mismos para la prestación de servicios de consulta sobre números de abonados, elaboración de guías telefónicas o prestación de servicios de emergencia a través del número 112, no inicien su actividad, la interrumpan o renuncien a la prestación del servicio.

Sobre esta cuestión se solicitó Informe a la APD. Según se señala en su Informe, al no encontrarse la cuestión prevista en la regulación sectorial vigente habrá que estar a lo previsto en la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, de Protección de Datos de Carácter Personal (en adelante, LO 15/1999), cuyo artículo 2.1 dispone que *“la presente Ley Orgánica será de aplicación a los datos de carácter personal registrados en soporte físico que los haga susceptibles de tratamiento, y a toda modalidad de uso posterior de estos datos por los sectores público y privado”*, siendo, en consecuencia, aplicable al caso. Asimismo, el artículo 4.5 de la LO 15/1999 dispone que *“los datos de carácter personal serán cancelados cuando hayan dejado de ser necesarios o pertinentes para la finalidad para la cual hubieran sido recabados o registrados. No serán conservados en forma que permita la identificación del interesado durante un período superior al necesario para los fines en base a los cuales hubieran sido recabados o registrados”*.

De acuerdo con el Informe, la finalidad que justifica la obtención por parte de EUSKATEL de los datos de los abonados es la elaboración de una guía



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

telefónica impresa comprensiva de la totalidad de los abonados al servicio telefónico disponible al público de las provincias de Álava, Vizcaya y Guipúzcoa que no hubieran ejercido su derecho a no figurar en dichas guías. En consecuencia, una vez ha sido declarado expresamente por la entidad respecto de la que se ha reconocido el derecho a la obtención de los datos, su renuncia a la prestación del servicio que justificaba la comunicación de los mismos, deberá procederse, en aplicación de lo dispuesto en el párrafo primero del artículo 4.5 de la LO 15/1999, a la cancelación de los datos recibidos de tal manera que los mismos no puedan ser conservados de forma que permitan identificar a los abonados a los que los mismos se refieren.

En conclusión, de acuerdo con el Informe solicitado a la APD, EUSKALTEL deberá proceder inmediatamente a la cancelación de los datos que le hubieran sido suministrados por la CMT con esa finalidad, consistiendo dicha cancelación en el borrado material de los datos.

Vistos los citados antecedentes y fundamentos jurídicos, esta Comisión

RESUELVE

PRIMERO.- Aceptar la renuncia de EUSKALTEL, S.A. al derecho de suministro de datos de abonado correspondientes a las provincias de Álava, Vizcaya y Guipúzcoa, para la elaboración de una guía telefónica en formato impreso circunscrita a dicho ámbito territorial.

SEGUNDO.- EUSKALTEL, S.A. deberá proceder de manera inmediata a la cancelación de los datos que le hubieran sido suministrados con carácter previo a la renuncia, consistiendo dicha cancelación de los datos en el borrado material de los mismos.

TERCERO.- Todos los operadores del servicio telefónico disponible al público que asignen números a sus abonados, cesarán en su obligación de suministrar a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones todos los meses la información actualizada de sus abonados en las provincias de Álava, Vizcaya y Guipúzcoa, para la elaboración por EUSKALTEL, S.A. de una guía telefónica impresa circunscrita a dicho ámbito territorial.

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



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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 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 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

Alfonso Ramos de Molins Sainz de Baranda

Vº Bº

EL PRESIDENTE

Carlos Bustelo García del Real