



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

JAIME VELÁZQUEZ VIOQUE, Secretario del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, en uso de las competencias que le otorga el artículo 40 del Reglamento de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, aprobado por Real Decreto 1994/1996, de 6 de septiembre,

CERTIFICA:

Que en la Sesión nº 24/04 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 24 de junio 2004, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

por el que se aprueba la

RESOLUCIÓN RELATIVA A LA SOLICITUD DE TELEMOCOMUNICACIONES, S.L., DE SUMINISTRO DE DATOS DE LOS ABONADOS AL SERVICIO TELEFÓNICO DISPONIBLE AL PÚBLICO. (Expediente RO 2003/1307)

I. ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- Con fecha 4 de noviembre de 2003, ha sido publicada en el Boletín Oficial del Estado (núm. 264) la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, mediante la que se incorporan al ordenamiento jurídico español las Directivas comunitarias que conforman el nuevo marco regulador de los servicios de comunicaciones electrónicas.

SEGUNDO.- Con fecha 4 abril de 2002 se publicó en el Boletín Oficial del Estado (núm. 81) 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.

TERCERO.- El día 8 de septiembre de 2003, se recibe en esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones escrito de la entidad mercantil TELEMOCOMUNICACIONES, S.L., de suministro de datos de los abonados al servicio telefónico disponible al público.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

COMUNICACIONES, S.L., (en adelante, TELEMO), en virtud del cual se solicita la puesta a disposición de las bases de datos de los datos de abonado con el fin de elaborar guías telefónicas de ámbito nacional.

CUARTO.- 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 Comisión de fecha 12 de septiembre de 2003 se comunicó a TELEMO el inicio del procedimiento de referencia, con el fin de que pudiera aducir las alegaciones y aportar los documentos que estimase convenientes, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 79 de la LRJPAC. Asimismo, se le requirió para que aportase determinada información necesaria para la adecuada tramitación del procedimiento, en contestación a lo cual TELEMO presentó escrito de fecha 21 de noviembre de 2003.

QUINTO.- Mediante escrito de 21 de enero de 2004 y, ante la falta de concreción de la información facilitada por TELEMO en el escrito referido en el Antecedente anterior, se le requirió nuevamente para que aportase información detallada de la guía telefónica que se pretendía elaborar. Dicho requerimiento fue contestado con fecha 11 de febrero de 2004, si bien la información aportada continuaba siendo insuficiente para la tramitación del procedimiento.

SEXTO.- A la vista de lo anterior, mediante escrito de fecha 26 de febrero, se reiteró el requerimiento a TELEMO solicitándole que informase adecuadamente acerca del ámbito de la guía, concretando las provincias que abarcaría, así como el carácter físico de la misma, sin que a fecha de la presente Resolución TELEMO haya remitido información al respecto.

II. FUNDAMENTOS DE DERECHO

II.1 HABILITACIÓN COMPETENCIAL

El artículo 38.3 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones 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 a en función de los costes y no discriminatorias, estando sometido el*



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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 aprueba el Reglamento del servicio universal, dispone que será la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones quien deberá suministrar gratuitamente a las entidades que deseen elaborar guías 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 Ministerial, de 26 de marzo de 2002, por la que se establecen las condiciones de prestación del servicio de consulta telefónica sobre números de abonados, la cual, en su artículo 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 artículo.

A su vez, según el apartado decimoquinto de la Orden Ministerial, la CMT deberá facilitar, previa petición, la información sobre los datos de los abonados mencionada en el apartado tercero de la Orden 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, cumple señalar que la letra e) el artículo. 48.3 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, dispone que corresponde a esta Comisión *“adoptar las medidas necesarias para salvaguardar la pluralidad de oferta del servicio, el acceso a las redes de telecomunicaciones por los operadores, la interconexión de las redes y la explotación de red en condiciones de red abierta, y la política de precios y comercialización por los operadores de los servicios”*.

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 EL SUMISTRO DE DATOS DE ABONADO PARA LA ELABORACIÓN DE GUÍAS TELEFÓNICAS.

La legislación nacional vigente relativa a los servicios de directorio, sean guías telefónicas o servicios de consulta sobre su contenido, se encuentra recogida



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

en la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones; en el Reglamento 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 Real Decreto 1736/1998, de 31 de julio, (en adelante, RSU); y finalmente, en las Ordenes Ministeriales 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 de 26 de marzo de 2002, por la que se establecen las condiciones de prestación de los servicios de consulta sobre números de abonados (en adelante, OM Servicios de consulta)¹.

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 ha configurado dichos servicios como elementos del servicio universal. En efecto, el artículo 22.1.b) de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, incluye en el concepto de servicio universal la obligación de prestación por el operador dominante del servicio de guías y de información.

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 obre ellos se realizará en régimen de libre competencia”*.

Los artículos 12 y 14 del RSU, reconocen el derecho de los abonados al servicio telefónico fijo disponible al público a disponer de *“una guía telefónica de carácter gratuito, unificada para cada ámbito territorial, que será, como mínimo, provincial”*. Asimismo, se reconoce a los abonados al servicio telefónico fijo disponible al público, el derecho a figurar en la guía y, en su caso, a solicitar la corrección o supresión de los datos que les correspondan.

Tal y como prevé el artículo 14 del RSU, el Ministerio de Ciencia y Tecnología 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

¹ Estas normas continúan vigentes en lo que no se opongan a la actual Ley 32/2003 General de Telecomunicaciones, según lo dispuesto en la disposición transitoria primera y derogatoria única de dicha norma.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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”*.

Lo anterior ha sido desarrollado por la OM de Servicio Universal y por la Orden Ministerial de 26 de marzo de 2002 mencionadas ambas con anterioridad.

La Orden sobre el Servicio Universal, en su artículo primero prevé que *“La presente Orden tiene por objeto la regulación de determinados aspectos del servicio universal de telecomunicaciones, a los que se refieren los artículos (...) 14 y (...) del RSU, con la finalidad de concretar su aplicación práctica. Dichos aspectos se refieren a (...) d) los criterios para la elaboración, actualización y los datos que deberán figurar en las guías telefónicas incluidas en el ámbito del servicio universal”*. En efecto, dicha Orden regula los criterios de elaboración de las guías telefónicas (tipos de servicios de telecomunicaciones sobre cuyos abonados las entidades puedan informar, otras informaciones que la guía debe en todo caso facilitar, tipo de letra, impresión y encuadernación, división en tomos, configuración de su contenido, etc.), así como su actualización y la posibilidad de sustituir, previa petición por el abonado, la edición impresa por la guía en formato electrónico.

No obstante, su exposición de motivos aclara, que *“a través de la presente Orden se regulan los aspectos anteriormente mencionados con la finalidad de concretar su aplicación práctica, a excepción de la parte relativa a los datos que deben figurar en las guías telefónicas del inciso d) anterior, que se desarrollará en la Orden prevista en el párrafo primero del artículo 67 del RSU.”* Así, el artículo Sexto de la OM de Servicio Universal, especifica que, *“En lo relativo a los datos que deben figurar en las guías telefónicas incluidas en el ámbito del servicio universal, en adelante guías telefónicas, incluida la versión en formato electrónico, y a los criterios que deben seguirse para su elaboración y actualización, será en todo caso de aplicación lo establecido en la Orden del Ministerio de Ciencia y Tecnología prevista en el párrafo primero del artículo 67 del RSU.”*

A este respecto, el 26 de marzo fue aprobada la Orden Ministerial sobre los servicios de consulta, 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)



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

las condiciones de prestación de los servicios de consulta; y c) la regulación del suministro de los datos sobre los abonados que se facilitaran 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 decimocuarto y decimoquinto, 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.

De lo anterior se colige que, para que la Comisión reconozca el derecho de suministro de los datos a determinada entidad para la elaboración de una guía telefónica, dicha guía deberá cumplir, como mínimo, las características que la normativa establece para las guías comprendidas en el ámbito del servicio universal, tal y como se regulan en el RSU y en la Orden de 21 de diciembre que lo desarrolla.

En el caso que nos ocupa y, pese a los reiterados requerimientos que se han formulado a TELEMO con el fin de que aportase una descripción detallada de las guías que pretende elaborar, determinados aspectos que resultan esenciales a la hora de determinar la concurrencia del derecho de suministro de datos a favor de dicha entidad no se han podido concretar. Así, a partir de la documentación aportada por la entidad solicitante, no puede concluirse que la guía que TELEMO pretende elaborar obedezca a las condiciones impuestas por la normativa.

TELEMO comienza señalando en su escrito de solicitud que la guía elaborada será de carácter nacional, si bien, posteriormente, mediante escrito de 11 de febrero de 2004, pone de manifiesto que la guía será de carácter provincial. En ningún caso TELEMO indica qué provincias concretas abarcará la guía, a pesar de que expresamente le ha sido requerida su especificación. Dicha información resulta esencial para la determinación de los datos que los operadores del servicio telefónico disponible al público deberán aportar ante la Comisión, para su posterior suministro a la entidad solicitante, puesto que los mismos se circunscriben al ámbito estricto de la guía que se elabore.

Asimismo, mediante escritos de 12 de septiembre de 2003, 21 de enero y 26 de febrero de 2004, se requirió a TELEMO para que describiera detalladamente



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

las características físicas y de contenido de la guía. Al respecto, TELEMO únicamente ha puesto de manifiesto que se trata de una guía en soporte informático y de periodicidad anual. Por tanto, a partir de la información aportada, no puede constatarse que el contenido y las características de la guía que TELEMO pretende elaborar cumpla las condiciones mínimas imprescindibles establecidas por la normativa sectorial, referida en el presente fundamento.

En consecuencia, cabe afirmar que TELEMO no ha aportado, a pesar de los reiterados requerimientos que se le han formulado, la información mínima imprescindible que permita concluir su derecho al suministro de los datos para la elaboración de las guías telefónicas en los términos previstos en la normativa sectorial, debiendo desestimarse su solicitud.

Vistos los citados antecedentes y fundamentos jurídicos, esta Comisión

RESUELVE

ÚNICO.- Desestimar la solicitud de TELEMO COMUNICACIONES, S.L., de suministro de los datos de los abonados previstos en el apartado Tercero de la Orden Ministerial de 26 de marzo de 2002 para la elaboración de una guía telefónica.

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 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



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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

Jaime Velázquez Vioque

Vº Bº

EL PRESIDENTE

Carlos Bustelo García del Real