



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

D. LUIS BERMUDEZ ODRIOZOLA, 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 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 7 de mayo de 1998, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el que se aprueba la

RESOLUCION EN EL EXPEDIENTE SOBRE LA SOLICITUD DE INTERVENCION PRESENTADA POR CABLEUROPA, S.A. Y MADRID SISTEMAS DE CABLE, S.A. EN RELACION A LA CONDUCTA DE TELEFONICA DE ESPAÑA, S.A. EN EL MERCADO DE LOS SERVICIOS DE TELECOMUNICACIONES POR CABLE DE LAS DEMARCACIONES TERRITORIALES DE MADRID Y BARCELONA (PRUEBA PILOTO ADSL).

HECHOS

Primero.- Mediante escrito con fecha 11 de febrero de 1998, cuya entrada en esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones (en adelante CMT) fue registrada el día 12 de febrero de 1998, los representantes de CABLEUROPA, S.A. y de MADRID SISTEMAS DE CABLE, S.A. (en adelante los solicitantes), se dirigieron a esta Comisión y pusieron de manifiesto la conducta de TELEFONICA DE ESPAÑA, S.A. (en adelante TELEFONICA) en el mercado de los servicios de telecomunicaciones por cable en las demarcaciones territoriales de Madrid y Barcelona, requiriendo se procediese a:

- dictar las resoluciones o instrucciones que fueran necesarias para impedir a TELEFONICA la realización de la actividad puesta de manifiesto.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

- con carácter cautelar, y mientras se sustanciase el correspondiente procedimiento incoado, dirigir un inmediato requerimiento a TELEFONICA a fin de que se abstuviese de llevar a cabo aquélla.

Segundo.- La actividad de referencia consistía, según sostenían los solicitantes a raíz de una información aparecida en prensa, en la realización de una prueba con 400 usuarios, en Madrid y Barcelona, para la prestación de servicios de telecomunicaciones por cable. Conforme al escrito de solicitud presentado, dicha actividad infringe la legislación sectorial de aplicación, a saber, la disposición adicional segunda, apartado 3 de la Ley 42/1995, de 22 de diciembre, de las Telecomunicaciones por Cable, que impone a TELEFONICA una moratoria en el inicio de sus actividades de prestación del servicio de referencia en los mercados afectados.

Tercero.- A la luz de dicha solicitud, esta Comisión procedió en su momento a la incoación e instrucción del correspondiente expediente administrativo, amparándose en la habilitación competencial establecida por la Ley 12/1997, de 24 de abril, de Liberalización de las Telecomunicaciones y el Reglamento de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, aprobado por el Real Decreto 1994/1996, de 6 de septiembre. Se acogió asimismo a las previsiones de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, que en virtud de lo dispuesto en la legislación anteriormente citada regula el ejercicio de las funciones públicas de la CMT.

Cuarto.- Mediante escrito con fecha 17 de febrero de 1998, esta Comisión practicó un requerimiento de información dirigido a TELEFONICA, que fue contestado por esta entidad en virtud de escrito fechado el 26 del mismo mes.

Quinto.- Encontrándose el procedimiento incoado en fase de instrucción, la entidad CABLEEUROPA, S.A., mediante escrito cuya entrada en esta Comisión ha sido registrada el 17 de abril de los corrientes, ha desistido de la petición de intervención formulada en su momento, solicitando se declare concluso el procedimiento incoado y aduciendo:

- el conocimiento de la entidad solicitante, durante la instrucción del expediente administrativo, de un hecho nuevo que desconocía en el momento de la formulación de la solicitud de referencia, a saber, la autorización, con fecha 12 de noviembre de 1997, por parte de la Secretaría General de Comunicaciones, de las pruebas de campo anteriormente citadas.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

- la incompetencia del órgano que dictó dicha autorización, pues corresponde al Gobierno la ampliación o reducción del plazo de moratoria impuesto a TELEFONICA (disposición adicional segunda, apartado 3, párrafo segundo de la Ley 42/1995, de 22 de diciembre y Reglamento Técnico y de Prestación del Servicio de Telecomunicaciones por Cable, aprobado por Real Decreto 2066/1996, de 13 de septiembre), lo que determinaría la nulidad de pleno derecho de la citada autorización conforme al artículo 62.Uno.b) de la Ley 30/1992.
- la vulneración de la citada disposición adicional segunda, apartado 3, de la Ley 42/1995, de 22 de diciembre.
- el deseo del solicitante de evitar un eventual conflicto de competencias entre la Secretaría General de Comunicaciones y la CMT, órgano competente para adoptar las resoluciones interesadas en el correspondiente escrito de solicitud.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Primero.- En su escrito de solicitud, la entidad MADRID SISTEMAS DE CABLE, S.A. pone de manifiesto la, a su juicio, infracción por parte de TELEFONICA de la moratoria que la Ley 42/1995, de 22 de diciembre, impone en su disposición adicional segunda, apartado 3 al operador dominante.

En el anteriormente mencionado escrito de contestación al requerimiento de información practicado en su día por la CMT, TELEFONICA manifiesta que:

- no existe, ni se ha solicitado por TELEFONICA autorización alguna para la puesta en marcha de una prueba piloto en Madrid.
- con fecha 3 de octubre de 1997 TELEFONICA solicitó a la Secretaría General de Comunicaciones, mediante escrito del que se adjunta copia, autorización para la realización de pruebas de campo en la provincia de Barcelona sobre servicios de telefonía y servicios interactivos (módem cable) haciendo uso de la red de telecomunicaciones por cable HFC con determinadas características técnicas que se reflejan en dicho escrito.
- con fecha 19 de noviembre de 1997 la Secretaría General de Comunicaciones, mediante escrito del que se adjunta igualmente copia, resolvía permitir la realización de las pruebas solicitadas, confirmando la restricción del ámbito de las mismas a la provincia de Barcelona y señalando un número máximo de 30 usuarios, el período de pruebas 1 de



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

diciembre de 1997 – 31 de diciembre de 1998 y la imposibilidad de percibir contraprestación económica alguna de los usuarios.

- la prueba autorizada, en funcionamiento desde el pasado 26 de febrero de los corrientes, tiene una finalidad estrictamente tecnológica, a fin de analizar las características y respuestas de los equipos en una situación de prueba de campo. Por su parte, la elección de la provincia de Barcelona responde a su representatividad como zona de nivel medio con el adecuado perfil de población urbana media en España.
- el recorte de prensa que el solicitante incluye en su expediente no se corresponde con esta ni ninguna otra experiencia de campo de TELEFONICA en el ámbito de las telecomunicaciones por cable.

En razón de todo lo anteriormente expuesto y teniendo en cuenta el desistimiento de la entidad CABLEEUROPA, S.A., esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, en el ejercicio de las funciones reconocidas en el artículo 1.Dos, apartado 1 y apartado 2, letra c) de la Ley 12/1997, de 24 de abril,

RESUELVE

Único.- Se desestima la solicitud de dictar resolución por la que se impida a Telefónica la realización de la actividad denunciada por cuanto la realización de una prueba piloto en Barcelona ha sido autorizada por la Secretaría General de Comunicaciones, sin que se haya acreditado la puesta en marcha de una prueba piloto en Madrid.

El presente certificado se expide al amparo de lo previsto en el artículo 27.Cinco de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, y en el artículo 23.Dos 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.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Asimismo, se pone de manifiesto que contra la resolución a la que se refiere el presente certificado podrá interponerse recurso contencioso-administrativo ante la Sala de lo Contencioso Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Madrid, en el plazo de dos meses a contar desde el día siguiente a su notificación de acuerdo con lo establecido en el artículo 1.Ocho de la Ley 12/1997, de 24 de abril, de Liberalización de las Telecomunicaciones y artículo 58 de la Ley de 27 de diciembre de 1956, Reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa, y sin perjuicio de lo previsto en el número 2 del artículo 58 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común.

Vº Bº

EL PRESIDENTE

EL SECRETARIO

José M^a Vázquez Quintana

Luis Bermúdez Odriozola