



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

DON JOSE GIMENEZ CERVANTES, 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 27/01 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 19 de julio de 2001, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el que se aprueba el:

INFORME RELATIVO A LA PROPUESTA DE MODIFICACIÓN DEL CONTRATO-TIPO PARA LA PRESTACIÓN DEL SERVICIO DE TELEFONÍA FIJA DISPONIBLE AL PÚBLICO PRESENTADO POR LINCE TELECOMUNICACIONES, S.A. ANTE LA SECRETARÍA GENERAL DE COMUNICACIONES PARA SU APROBACIÓN

I. OBJETO DEL INFORME

El presente informe tiene por objeto el análisis de una nueva propuesta de modificación del contrato tipo de abono al servicio de telefonía fija disponible al público, en lo referente al servicio de preasignación de operador, presentado por LINCE TELECOMUNICACIONES, S.A. (en adelante, LINCE) ante la Secretaría General de Comunicaciones para su aprobación.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

El análisis del documento de modificación del contrato se realizará de conformidad con lo dispuesto en la Ley 11/1998, de 24 de abril, General de Telecomunicaciones (en adelante, LGTel); en el Real Decreto 1651/1998, de 24 de julio, por el que se aprueba el Reglamento por el que se desarrolla el Título II de la Ley 11/1998, de 24 de abril, General de Telecomunicaciones, en lo relativo a la interconexión y al acceso a las redes públicas y a la numeración (en adelante, Reglamento de Interconexión); el Real Decreto 1736/1998, de 31 de julio, por el que se aprueba el Reglamento por el que se desarrolla el Título III de la Ley General de Telecomunicaciones 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 (en adelante, Reglamento de Obligaciones Públicas); en la Orden de 22 de septiembre de 1998, por la que se establecen el régimen aplicable a las licencias individuales para servicios y redes de telecomunicaciones y las condiciones que deben cumplirse por sus titulares (en adelante, Orden de Licencias); en la Orden del Ministerio de Fomento de 18 de julio de 1997, por la que se establecen los procedimientos y condiciones para la selección y preasignación de operador en las llamadas de larga distancia; en la Resolución de 18 de junio de 1998, de la Secretaría General de Comunicaciones, por la que se aprueba la especificación técnica para la preasignación de operador; en la Ley 26/1984, de 19 de julio, General para la Defensa de los Consumidores y Usuarios; y en las distintas Circulares de la Comisión del Mercado de Telecomunicaciones, teniendo en cuenta en cada momento su vigencia, en concreto, (i) la Circular 1/1999, de 4 de noviembre, de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, sobre implantación de la preasignación de operador por los operadores dominantes en el Mercado de Redes Públicas de Telecomunicaciones Fijas (en adelante Circular 1/1999), (ii) la Circular 1/2000, de 30 de noviembre, de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, sobre la habilitación de procedimientos para la preselección de comunicaciones de ámbito metropolitano (en adelante Circular 1/2000) y (iii) Circular 1/2001, de 21 de junio, de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, sobre la implantación de la preselección de operador por los operadores de acceso obligados a proveerla en el mercado de redes públicas de telecomunicación fijas (en adelante Circular 1/2001).

El informe se emite de conformidad con lo establecido en el apartado 2 del artículo 56 del Reglamento de Obligaciones Públicas, a cuya virtud la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones ha de emitir un informe previo a la aprobación por la Secretaría General de Comunicaciones de los contratos-tipo para la prestación de obligaciones de servicio público.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

II. OBSERVACIONES DE CARÁCTER GENERAL

La entidad solicitante, es titular de una licencia del tipo B1 que le habilita para prestar el servicio telefónico fijo disponible al público mediante el establecimiento y explotación de una red pública telefónica fija de ámbito nacional (Orden del Ministerio de Fomento de 30 de septiembre de 1999, por la que se transforma el título habilitante que ostenta "LINCE TELECOMUNICACIONES, S.A." para la prestación del servicio final telefónico básico y de los servicios portadores).

El apartado 1 del artículo 56 del Reglamento de Obligaciones Públicas establece que las relaciones entre el abonado y los prestadores de los servicios a los que se refiere el artículo 53 (entre los que se encuentra el servicio telefónico disponible al público) se regirán por un contrato-tipo que se ajustará a la normativa vigente que les sea de aplicación, incluida la Ley 26/1984, de 19 de julio, General para la Defensa de los Consumidores y Usuarios.

Por otra parte, el apartado 2 del citado artículo establece que la Secretaría General de Comunicaciones (hoy Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información) aprobará, previo informe de esta Comisión y con audiencia de las asociaciones de consumidores y usuarios, con carácter previo a su utilización, los modelos de contrato-tipo relativos a la prestación de obligaciones de servicio público.

A este respecto cabe indicar que en la licencia de la que es titular LINCE se imponen a su titular aquellas obligaciones de servicio que corresponden a los titulares de este tipo de licencias (vid. Resuelvo Quinto.II, de la citada Orden), por lo tanto, al contrato tipo presentado le es de aplicación el mencionado artículo 56.2 del Reglamento de Obligaciones Públicas y, consecuentemente procede su aprobación por la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información, previo informe de esta Comisión, con anterioridad a su utilización.

Dicho lo anterior, se realizan las siguientes observaciones de carácter general al documento presentado en lo relativo al servicio telefónico disponible al público:

1º. LINCE presentó en su día ante la Secretaría General de Comunicaciones una propuesta de contrato-tipo para la prestación del servicio telefónico que ella denominaba "servicios telefónico fijo indirecto". El citado contrato-tipo fue informado por esta Comisión mediante Acuerdo de su Consejo de 12 de noviembre de 1998.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Posteriormente, LINCE presentó también para su aprobación por la Secretaría General de Comunicaciones una propuesta de modificación del anterior contrato-tipo consistente en añadirle un anexo al mismo que regule el procedimiento de preasignación a favor de LINCE (como operador beneficiario de la preasignación) y en el que se tiene en cuenta, tanto si la solicitud para el inicio la realiza un cliente suyo que, a su vez, es abonado del operador de acceso para la línea o líneas objeto de la preasignación solicitada, como si la solicitud para el inicio del procedimiento de preasignación a favor de LINCE la realiza un cliente suyo que no es el abonado del operador de acceso para la línea o líneas objeto de la preasignación solicitada. La citada propuesta de modificación del contrato-tipo fue informada por esta Comisión mediante Acuerdo de su Consejo de 20 de enero de 2000.

A continuación, LINCE presentó una nueva propuesta de modificación de contrato-tipo para el citado servicio telefónico indirecto al objeto de añadirle un anexo que regulara las condiciones en las que los clientes de LINCE que, a su vez, son abonados del operador de acceso, así como sus representantes, puedan hacer uso de su derecho de preasignar a la citada entidad para cursar sus llamadas de larga distancia. La señalada propuesta de modificación del contrato-tipo fue informada por esta Comisión mediante Acuerdo de su Consejo de 9 de marzo de 2000.

En el caso que ahora nos ocupa, los documentos aportados ahora por LINCE, según esta entidad, tampoco constituyen un nuevo contrato-tipo para el citado servicio telefónico indirecto, sino una nueva propuesta de modificación del mismo, al objeto de ampliarlo con la prestación del servicio de preselección de llamadas metropolitanas y con la posibilidad de que el cliente de UNI2 no sea la misma persona que el abonado.

En atención a lo anterior, las observaciones que se realizan a continuación se refieren al cumplimiento por los documentos presentados de la normativa en vigor que regula la preasignación de operadores en la prestación del servicio telefónico disponible al público y haciendo mención expresa a ciertas implicaciones que tendrá la entrada en vigor de la Circular 1/2001 de esta Comisión.

2º. El contrato-tipo presentado, expresamente manifiesta que *“forma parte inseparable como anexo del contrato de prestación del servicio telefónico indirecto prestado por Uni2”*.

A este respecto, únicamente cabe precisar que esta Comisión informó unas condiciones generales del contrato-tipo de LINCE para la prestación del servicio telefónico indirecto mediante Acuerdo de su Consejo de 12 de noviembre de 1998, y si las mismas hubieran sufrido modificaciones, éstas deberían ser asimismo informadas por esta Comisión.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

3º. Esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones ha adoptado con fecha 21 de junio de 2001 la Circular 1/2001, cuya entrada en vigor se producirá transcurrido el plazo de un mes a contar desde su publicación en el Boletín Oficial del Estado.

Esta Circular, en el punto 5 de su apartado Sexto, establece como obligación del operador beneficiario de la preselección:

“Informar al abonado sobre las condiciones y características de la prestación de los servicios de preselección y en particular sobre las condiciones que resultan aplicables a las facilidades suplementarias del servicio telefónico público, responsabilidad en caso de averías, y otras condiciones comerciales que resulten del pacto entre el operador beneficiario de la preselección y el operador de acceso.”

De otra parte, el apartado Noveno de la citada Circular 1/2001 prevé en su párrafo segundo, que las disposiciones imperativas de la misma, entre las que se encuentra el apartado Sexto anteriormente mencionado, serán de aplicación inmediata a los Acuerdos de preselección concluidos antes de la entrada en vigor de dicha Circular.

En virtud de lo anterior, sería conveniente tener en cuenta dichas previsiones a fin de incluir en el contrato-tipo todas las características de la preselección y, en su caso, las condiciones aplicables a las facilidades suplementarias del servicio telefónico público, así como las otras condiciones comerciales pactadas con el operador de acceso que resultaran aplicables.

4º. A tenor de lo dispuesto por la Circular 1/1999 de esta Comisión, que resulta aplicable con carácter adicional en lo no previsto por la Circular 1/2000, debe incluirse en el contrato-tipo objeto de este informe una nueva condición relativa a la inhabilitación o posibilidad del cliente de dejar sin efecto la preselección realizada.

En esa Condición deberá seguirse el procedimiento dispuesto por la Circular 1/1999 y reconocerse expresamente la posibilidad del abonado de dejar sin efecto la preselección efectuada previa solicitud al operador de acceso para que las llamadas objeto de preasignación vuelvan a ser cursadas por éste.

Asimismo cabe señalar que, una vez vigente la Circular 1/2001 de la CMT y de acuerdo con lo previsto en su Anexo II (apartado 3.4.), el cual regirá en defecto de pacto entre operadores, UNi2 estará facultado para iniciar un “procedimiento de inhabilitación”, y en consecuencia, también podrá asumir



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

contractualmente frente a su cliente la obligación de dar trámite a una solicitud de inhabilitación.

III. OBSERVACIONES PARTICULARES AL DOCUMENTO

Los documentos presentados por LINCE son (i) tres impresos de solicitud de preasignación (uno para Particulares, otro para Empresas/Profesionales y un tercero para Profesionales), (ii) diez condiciones, enumeradas cada una de ellas, que regulan el servicio de preasignación; (iii) Impreso de Contrato de prestación del Servicio de Acceso Indirecto y (iv) Solicitud de ampliación de Preasignación a llamadas locales. Únicamente se hace mención en este informe a aquello sobre lo que se efectúan observaciones.

1º Observaciones relativas a los impresos de solicitud.

En los impresos de solicitud de preasignación presentados se contemplan dos posibles situaciones: Por un lado, que la solicitud para el inicio del procedimiento de preasignación a favor de LINCE (operador beneficiario de la preasignación) la realice un cliente suyo que, a su vez, es abonado del operador de acceso para la línea o líneas objeto de la preasignación solicitada; O, por otro lado, que la solicitud para el inicio del procedimiento de preasignación a favor de LINCE la realice un representante del abonado del operador de acceso para la línea o líneas objeto de la preasignación solicitada. Por esta razón, en el escrito de solicitud se incluyen las firmas del Abonado y del cliente/representante.

En el primer caso, no se suscita problema de interpretación alguno por cuanto la coincidencia en una misma persona de la titularidad del contrato de abono con el operador de acceso y del contrato de abono con el operador beneficiario de la preasignación elimina cualquier duda que pudiera existir sobre quien debe ser la persona que debe solicitar la preasignación al operador de acceso.

En cuanto a la segunda de las situaciones contempladas en las solicitudes de preasignación presentadas por LINCE, la misma establece un mecanismo mediante el cual el representante del abonado del operador de acceso solicita a LINCE que inicie ante el operador de acceso el procedimiento de preasignación y, a tal efecto, firma la solicitud de inicio del procedimiento en la que expresamente indica su deseo de que determinadas llamadas efectuadas por el abonado de las líneas telefónicas del operador de acceso sean cursadas por LINCE. De esta manera, el representante del abonado de las líneas telefónicas a las que se refieren las solicitudes es quien solicita la



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

preasignación en representación del abonado del operador de acceso y, a tal efecto, firma el documento.

A juicio de esta Comisión, el procedimiento establecido en los impresos de solicitud de preasignación presentados por LINCE se adapta, en términos generales, a lo establecido en la normativa en vigor con respecto al ejercicio del derecho de preasignación de operador telefónico. En particular, se adapta a lo establecido en el artículo 17.1 del Reglamento de Interconexión que califica la selección de operador como un derecho del abonado titular de la línea telefónica en la que se establece la preselección y del artículo 2 de la Orden de 18 de julio de 1997, por la que se establecen los procedimientos y condiciones para la selección y preasignación de operador en llamadas de larga distancia, que se expresa en términos similares.

Del mismo modo, se adecua a lo previsto en los apartados segundo (párrafos segundo) de la Circulares de esta Comisión 1/1999, y 1/2000 ya que, con la redacción de los modelos de solicitud presentados, se posibilita el derecho a los operadores que de acuerdo con la legislación vigente tengan derecho a ser seleccionados mediante el procedimiento de preasignación, a ofrecer a todos sus clientes dicha modalidad de selección de operador. Finalmente, hay que indicar que el mismo es conforme con lo establecido en el apartado Noveno de la Circular 1/1999, según el cual, los operadores no podrán iniciar el proceso de preasignación a un abonado, sin consentimiento escrito de este último.

2º Observaciones relativas a las Condiciones del servicio de preasignación por LINCE

Esta Comisión considera necesario realizar observaciones a las siguientes condiciones:

1º CONDICIÓN 6ª. ACTIVACIÓN.

En esta condición se establece que en ningún caso UNI2 se hace responsable de los posibles retrasos en que pudiese incurrir el operador de acceso en la activación.

A juicio de esta Comisión, el operador únicamente debería quedar exonerado de responsabilidad frente al cliente por el retraso en la activación cuando el mismo sea debido a una actuación dolosa o culposa del cliente o por fuerza mayor. Por ello, esta exoneración de responsabilidad a favor de UNI2 debe modificarse en el sentido señalado.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

2º CONDICIÓN 7ª. COMPATIBILIDAD CON OTROS SERVICIOS.

Junto a lo previsto en esta condición, se debería añadir un párrafo en el que se especifique que el abonado o cliente no podrá estar simultáneamente preasignado con otros operadores. De esta forma se informaría correctamente en el contrato-tipo sobre la incompatibilidad de las preasignaciones simultáneas con otros operadores.

3º CONDICIÓN 8ª. PLAN DE PRECIOS.

En esta condición se prevé la aplicación de un cuadro de tarifas vigentes en cada momento y la posibilidad a favor del cliente de acogerse a los planes de descuento que le sean aplicables. A la firma del contrato se encuentran vigentes unas determinadas tarifas y al cliente le son aplicables unos concretos planes de descuento, cuya existencia y contenido el cliente debiera conocer, pero no se indica cuáles son dichas tarifas o planes. Debería incluirse en un Anexo al contrato un ejemplar de las tarifas vigentes para el servicio de preasignación al momento de la suscripción y un ejemplar de los planes de descuento aplicables al momento de la suscripción.

4º CONDICIÓN 9ª. CAUSAS DE DENEGACIÓN Y APLAZAMIENTO DE LA SOLICITUD

Esta Condición establece que serán causas de denegación y aplazamiento de la solicitud de preasignación las establecidas en la legislación vigente en cada momento así como las que en su caso se acuerden entre los operadores.

A juicio de esta Comisión, resulta necesario concretar los supuestos o causas de denegación y aplazamiento puesto que el abonado debe conocer aquellas que suponen negación o aplazamiento de su solicitud de preasignación.

Por ello, el contenido de esta condición se debería ampliar incorporando expresamente aquellas causas de denegación y aplazamiento que afecten al cliente de UNI2 de entre las pactadas por los operadores o en su defecto, las establecidas en las Circulares 1/1999 y 1/2000, teniendo en cuenta lo dispuesto en la Circular 1/2001, cuyo contenido resultará aplicable a este contrato desde su entrada en vigor.

5º CONDICIÓN 10ª. PROTECCIÓN DE DATOS

Esta Comisión considera que, el contenido de esta cláusula pudiera contener aspectos que no se ajustan a lo dispuesto en la Ley Orgánica de



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Protección de Datos de Carácter Personal, por lo que, en este sentido, podría resultar conveniente la elevación de la pertinente consulta a la Agencia de Protección de Datos.

3º Observaciones relativas a la Solicitud de ampliación de Preasignación a llamadas locales.

Resulta necesario indicar que a tenor del apartado 6 del dispositivo Tercero “Procedimiento abreviado para la tramitación de las solicitudes de preselección para llamadas metropolitanas de aquellos abonados que ya tengan habilitada la preselección para las llamadas de larga distancia y de fijo a móvil” de la Circular 1/2000, la remisión al abonado de esta carta de solicitud de ampliación de Preasignación a llamadas locales no produce el consentimiento tácito de preselección metropolitana en beneficio de UN12 puesto que para ello, por un lado, la carta debe indicar que en caso de no manifestarse expresamente en contra el abonado en el plazo de quince días naturales tras la recepción de dicha carta, se entenderá que autoriza a UN12 para que le curse las llamadas metropolitanas además de las de larga distancia y fijo móvil que ya tenía preasignadas y, por otro, la citada carta deberá contener un sobre autofranqueado para facilitar la respuesta del cliente.

No obstante, cabe precisar que, una vez entre en vigor la Circular 1/2001, el consentimiento del abonado a la preselección será expreso y escrito dado que UN12 deberá disponer en todo caso de una copia firmada de la solicitud del abonado preseleccionado en virtud de lo dispuesto con carácter imperativo en los apartados Tercero de la indicada Circular y 7 “Sobre el consentimiento de los abonados” del Anexo II de la citada Circular, sin perjuicio de lo establecido en su Disposición Derogatoria.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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.

Vº Bº

EL PRESIDENTE

EL SECRETARIO

José M^a Vázquez Quintana

José Giménez Cervantes