



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

DON JOSÉ GIMÉNEZ 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 N° 25/01 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 5 de julio de 2001, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el que se aprueba la:

RESOLUCIÓN SOBRE LA DECLARACIÓN DE CONFIDENCIALIDAD DE LA RESOLUCIÓN SOBRE LA VERIFICACIÓN DE LOS RESULTADOS DE LA CONTABILIDAD DE COSTES PRESENTADOS POR TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U., REFERIDOS AL EJERCICIO 1999, DE 22 DE FEBRERO DE 2001.

En relación con la declaración de confidencialidad de la Resolución sobre la verificación de los resultados de la contabilidad de costes presentados por TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U., referidos al ejercicio 1999, de 22 de febrero de 2001, el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones ha adoptado, en su sesión núm. 25/01 del día de la fecha, la siguiente Resolución:

Resolución de 5 de julio de 2001, recaída en el expediente núm. MTZ 2001/4198.

HECHOS

PRIMERO.- Mediante Resolución de fecha 15 de junio de 2000, el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, aprobó la Propuesta de Sistema de Contabilidad de Costes de Telefónica de España, S.A.U. (en



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

adelante, Telefónica), de acuerdo con los Principios, Criterios y Condiciones de Contabilidad de Costes definidos por esta Comisión el día 15 de julio de 1999. Dicha Resolución fijó como fecha límite el 30 de octubre de 2000 para la presentación de los resultados de la Contabilidad de Costes en sus versiones de costes “históricos” y costes “corrientes” del ejercicio de 1999.

SEGUNDO.- El Real Decreto-Ley 7/2000, de 23 de junio, estableció que los operadores del servicio telefónico fijo y de líneas susceptibles de arrendamiento que tengan la consideración de dominantes, deberán presentar a los Ministerios de Economía y de Ciencia y Tecnología y a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, antes del 31 de julio de cada año, los resultados del Sistema de Contabilidad de Costes para el último ejercicio cerrado y del inmediatamente anterior. En consecuencia, Telefónica presentó en esta Comisión, con fecha 31 de julio de 2000, los resultados de su Contabilidad de Costes para el ejercicio de 1999. Estos resultados responden a las citadas obligaciones emanadas del Real Decreto-Ley 7/2000, si bien no cumplen íntegramente con las modificaciones al Sistema de Costes aprobados por la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones en la Resolución antedicha de 15 de junio de 2000, alegando, tanto Telefónica como el informe de auditoría que acompañó a las mencionadas cuentas, la falta de tiempo para implementarlas.

TERCERO.- Con fecha 19 de septiembre del mismo año, se entregó la auditoría emitida sobre los resultados del Sistema de Contabilidad de Costes para el Ejercicio de 1999, que difieren de los presentados el 31 de julio de 2000 en la imputación adicional al inmovilizado, como costes de los recursos propios, 21.652 millones de pesetas. En la mencionada auditoría se especificaron las razones de tal diferencia, considerando correctos los últimos resultados que aportaban.

CUARTO.- El día 16 de octubre de 2000 se dictó requerimiento de información a Telefónica a fin de que presentara los resultados de Contabilidad de Costes de 1999 con un desglose más detallado, otorgandosele un plazo de veinte días a partir de la recepción del requerimiento, plazo que fue ampliado por esta Comisión en 10 días tal y como se solicitó por la mencionada entidad en el escrito presentado el día 20 de octubre de 2000. Al requerimiento, Telefónica contestó con fecha 14 de noviembre de 2000 aportando los datos requeridos.

QUINTO.- Mediante Acuerdo del Consejo de esta Comisión de fecha 22 de febrero de 2001, se dictó Resolución sobre la verificación de los resultados de la contabilidad de costes presentados por Telefónica de España, S.A.U. referidos al ejercicio de 1999.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

SEXTO.- Por otra parte, y en atención a la competencia que el artículo 14.6 del Reglamento por el que se desarrolla el Título II de la LGTel, aprobado por el Real Decreto 1651/1998, de 24 de julio (en adelante Reglamento de Interconexión), atribuye a esta Comisión, mediante escrito de fecha 2 de marzo del año en curso se inició de oficio el correspondiente procedimiento para determinar la procedencia del tratamiento de confidencialidad de los resultados del sistema de contabilidad de costes obrantes en la Resolución de 22 de febrero de 2001, sobre verificación de los resultados de la contabilidad de costes presentados por Telefónica de España, S.A.U. relativos al ejercicio de 1999.

SÉPTIMO.- En el marco de la instrucción del presente procedimiento, ha tenido entrada en el Registro de esta Comisión escrito de fecha 23 de marzo del año en curso, por el que D. Joaquín de Fuentes Bardají, Secretario General de Telefónica de España, S.A.U. (en adelante, Telefónica), en nombre y representación de la misma, solicita que se declare la confidencialidad de la información contenida en la resolución mencionada anteriormente en relación a los resultados de la contabilidad de costes, así como los resultados aportados por Telefónica en formatos matriciales, debidamente descompuestos y combinados en matrices incluidos como Anexo en dicha resolución.

Asimismo, se pone de manifiesto en el escrito de fecha 23 de marzo de 2001 arriba mencionado la aprobación, por parte de Telefónica, para poner a disposición de las partes interesadas, previa solicitud, los informes Nº 4.1.5, Nº 4.1.5.1, Nº 4.2.5, Nº 4.2.5.1 y Nº A.2.1. del apartado 4, del Manual Interno de la Contabilidad de costes.

La mencionada entidad basa su solicitud en las siguientes alegaciones:

1º- Que es necesario que la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones tenga en cuenta, a la hora de decidir sobre la confidencialidad de la información, la legislación general del ordenamiento jurídico, en concreto el artículo 32 del Código de Comercio, por el cual se establece de forma genérica que la contabilidad de los empresarios es secreta y que la comunicación o reconocimiento general de los libros, correspondencia y demás documentos de los empresarios sólo podrán decretarse, de oficio o a instancia de parte, en los supuestos específicamente tasados por la Ley.

2º- Que la Directiva 97/33/CE establece en el apartado 3 del artículo 8 que los organismos suministradores de redes públicas de telecomunicaciones o servicios de telecomunicaciones accesibles al público proporcionarán información financiera a su autoridad nacional o reglamentación en cuanto ésta lo solicite, con el detalle exigido y se les otorga a las autoridades nacionales de reglamentación la posibilidad de obtener tal información en la medida en que



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

contribuya a la consecución de un mercado abierto y competitivo, pero teniendo en cuenta el aspecto de la confidencialidad comercial.

Asimismo, se pone de manifiesto que el artículo 20 de la Directiva 97/13/CE incluye como materias protegidas por el secreto profesional, la información sobre empresas y sobre las relaciones comerciales o los componentes de los costes de la mismas.

3º- Que el artículo 14.6 del Reglamento de Interconexión, reconoce a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones como órgano administrativo competente para poner a disposición de las partes interesadas, previa solicitud de éstas, la descripción de los sistemas de contabilidad de costes aprobados así como la información sobre los costes aprobados de cada ejercicio, presentada por los operadores obligados con un grado de agregación que permita conocer la relación entre los precios de interconexión ofertados y sus costes asociados, y que sea compatible con la confidencialidad de la estrategia comercial.

Igualmente, la Orden Ministerial de 22 de septiembre de 1998, por la que se establece el régimen aplicable a las licencias individuales para servicios y redes de telecomunicaciones y las condiciones que deben cumplir sus titulares, establece en su artículo 5.1 que, dentro de la información que se encuentra amparada por el secreto profesional, se incluye la relativa a las empresas y a las relaciones comerciales o los componentes de los costes de las mismas y prohíbe expresamente al Ministerio de Ciencia y Tecnología y a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones la revelación de tales informaciones.

OCTAVO.- Una vez instruido el procedimiento sobre la declaración de confidencialidad de la Resolución sobre la verificación de los resultados de la contabilidad de costes presentados por Telefónica, referidos al ejercicio 1999, mediante escrito del Secretario de esta Comisión de fecha 24 de mayo de 2001, se puso de manifiesto el expediente a Telefónica para que, de conformidad con lo establecido en el artículo 84 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común y en el plazo máximo de diez días, pudiera alegar y presentar los documentos y justificaciones que estimara pertinentes.

NOVENO.- Dentro del plazo legalmente establecido, Telefónica presentó escrito de alegaciones cuyo contenido es objeto de análisis en los Fundamentos de Derecho de la presente Resolución.

A los anteriores antecedentes de hecho les son de aplicación los siguientes,



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Competencia de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones.

De conformidad con lo establecido en el artículo 27 de la Ley 11/1998, de 24 de abril, General de Telecomunicaciones (en adelante LGTel) y en el artículo 14 del Reglamento de Interconexión, es la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones la Autoridad administrativa competente para establecer los criterios y condiciones del sistema de contabilidad de costes al que habrán de ajustarse los titulares de redes públicas de telecomunicaciones que tengan la consideración de operadores dominantes en el mercado, en relación con los precios de interconexión, así como para fijar el procedimiento para que, a solicitud de las partes interesadas, los citados criterios sean conocidos por éstas. Por otro lado, y en virtud de los artículos 27 de la LGTel y 14.5 del Reglamento de Interconexión, corresponde a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones comprobar que el sistema de contabilidad de costes adoptado por los operadores obligados se adapta a los criterios por ella establecidos.

Asimismo, el artículo 14.6 del Reglamento de Interconexión establece que la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones pondrá a disposición de las partes interesadas, previa solicitud de éstas, una descripción de los sistemas de contabilidad de costes aprobados y la información sobre los costes de cada ejercicio, presentada por los operadores obligados con un grado de agregación tal que permita conocer la relación entre los precios de interconexión ofertados y sus costes asociados y que sea compatible con la confidencialidad de la estrategia comercial.

En atención a lo anterior, es patente que la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, en su función de puesta a disposición de la información señalada a las partes interesadas que lo soliciten, es la Autoridad administrativa competente para determinar qué partes de los sistemas de contabilidad de costes de los titulares de redes públicas de telecomunicaciones que tengan la consideración de operadores dominantes, pueden afectar al secreto comercial o industrial por estar relacionados con la estrategia comercial de los mismos.

Al objeto de calificar la confidencialidad de la información contenida en la Resolución de 22 de febrero de 2001, por la que se verifican los resultados de la Contabilidad de Costes presentados por Telefónica de España, S.A.U. referidos al ejercicio de 1999, la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones deberá tener en cuenta tanto la normativa reguladora del secreto comercial e industrial, como la normativa específica referente a la separación de cuentas y la contabilidad de costes.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

SEGUNDO.- Normativa sobre el secreto comercial e industrial.

No existe, en el Ordenamiento jurídico español, una norma que regule de forma directa y exhaustiva el llamado secreto comercial o industrial. El mencionado concepto jurídico viene contemplado básicamente, dentro del Ordenamiento jurídico español, por el artículo 32 del Código de Comercio y por las Leyes 11/1986, de 20 de marzo, de Patentes y 32/1988, de 10 de noviembre, de Marcas. Se tendrá en cuenta únicamente lo establecido en el artículo 32 del Código de Comercio sobre el secreto de la contabilidad de los empresarios, puesto que no parece que lo previsto en las otras dos Leyes sea susceptible de aplicación directa en cuanto a preservar el secreto industrial en los sistemas de contabilidad de costes.

El artículo 32 del Código de Comercio establece de forma genérica que la contabilidad de los empresarios es secreta. No obstante, dicha declaración de confidencialidad no se configura de forma omnímoda, puesto que el mismo precepto establece la posibilidad de que por Ley se establezcan excepciones a la confidencialidad. Por lo tanto, en el caso que nos ocupa, la competencia que el artículo 14.6 del Reglamento de Interconexión atribuye a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones relativa a la puesta a disposición de las partes interesadas de una descripción de los sistemas de contabilidad de costes aprobados y la información sobre los costes de cada ejercicio, se configura como una clara excepción al artículo 32 del Código de Comercio. La cuestión principal será la de determinar qué información de la contenida en los mencionados sistemas de contabilidad de costes puede afectar a la estrategia comercial.

Asimismo, con objeto de identificar las características que definen la información que debe ser calificada como confidencial por afectar al secreto comercial o industrial de las empresas resulta de interés la Comunicación de la Comisión Europea de 23 de enero de 1997, relativa a las normas de procedimiento interno para el tratamiento de las solicitudes de acceso al expediente en los supuestos de aplicación de los artículos 85 y 86 del Tratado CE, de los artículos 65 y 66 del Tratado CECA y del Reglamento (CEE) nº 4064/89 del Consejo, que desarrolla la práctica de la Comisión sobre la información confidencial.

En efecto, la Comisión establece en el punto I.A.1 de la citada Comunicación, que *“constituyen secretos comerciales las informaciones (documentos o partes de documentos) respecto de los cuales una empresa ha reivindicado el mantenimiento del “secreto comercial” y que la Comisión reconoce como tal”*. Asimismo, continua manifestando que *“La no comunicabilidad de estas informaciones tiene por objeto garantizar la protección del legítimo interés de una empresa de que determinadas*



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

indicaciones estratégicas sobre sus intereses esenciales y sobre la marcha o el desarrollo de sus negocios no sean conocidos por terceros”.

Por ultimo, debe concluirse que no existe una normativa que expresamente identifique cuales son los datos o informaciones que pueden quedar protegidos por el secreto comercial o industrial y, por lo tanto, que sirva para establecer una regla mediante la cual pueda determinarse, con carácter previo y general, los documentos que deben ser declarados confidenciales. Consecuentemente, las únicas reglas que pueden establecerse con carácter general, en relación con esta cuestión, partirían de la consideración de secretos aquellos datos contenidos en un sistema de contabilidad de costes que el operador obligado reivindique como tal, y que esta Comisión así lo reconozca. Tal reconocimiento debería realizarse, tras un análisis minucioso sobre la naturaleza de cada documento y la aplicación del principio de proporcionalidad. En este sentido, la decisión de levantar la confidencialidad de la totalidad o parte de los datos pertenecientes a un sistema de contabilidad de costes que haya sido considerado secreto, debe ser tomada por la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de forma motivada y tras el estudio minucioso del contenido del documento, debiendo ser la información que se haga pública proporcional con la finalidad perseguida con el levantamiento de la confidencialidad de la misma.

TERCERO.- Normativa en materia de separación de cuentas.

Por lo que respecta a la normativa específica, tanto el artículo 34.1 de la LGTel como el artículo 9.7 del Reglamento de Interconexión establecen que los operadores de redes públicas de telecomunicaciones y los de servicios de telecomunicaciones disponibles al público que tengan la consideración de dominantes, tendrán la obligación de presentar anualmente a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones cuentas separadas y auditadas referidas a las distintas actividades que realicen. En todo caso, se deberán separar, como mínimo, las cuentas de los servicios telefónicos disponibles al público, las de los servicios de interconexión, incluidos tanto los servicios prestados internamente como a terceros, las de los servicios de alquiler de circuitos y las de cualquier otro que tenga la consideración de obligatorio.

En este sentido, el artículo 15.1 del Reglamento de Interconexión dispone que los operadores deberán redactar y presentar anualmente a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones cuentas separadas para sus actividades relacionadas con la interconexión. Asimismo, el apartado 3 del mismo artículo establece que, a los efectos de cumplir con el principio de transparencia en los precios de interconexión, deberán considerarse como mínimo, los siguientes segmentos de actividad:



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

- a) Servicios de acceso.
- b) Servicios de interconexión.
- c) Servicios obligatorios y servicio universal.
- d) Servicios no obligatorios.
- e) Otras actividades.

Por otro lado, la Directiva 97/33/CE señala en su artículo 8.3, relativo a la separación contable e informes financieros, que las autoridades nacionales de reglamentación podrán publicar tal información en la medida en que contribuya a la consecución de un mercado abierto y competitivo, pero teniendo en cuenta el aspecto de la confidencialidad comercial.

Por último, el artículo 13.2 del Reglamento de Interconexión establece que a efectos de determinar el coste real de los precios de interconexión, el operador obligado deberá formar y presentar anualmente una contabilidad de costes, de acuerdo con los principios y las normas contenidas en el mencionado Reglamento y siguiendo las instrucciones que dicte la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones en el ejercicio de sus facultades.

CUARTO.- Criterios de confidencialidad en materia de contabilidad de costes de los operadores dominantes.

En relación con los criterios para decretar la confidencialidad de la información contenida en la contabilidad de costes de los operadores dominantes, la Directiva 98/10/CE dispone en su artículo 18.4, relativo a los principios de contabilidad de costes, que para garantizar el cumplimiento de las disposiciones de la mencionada Directiva deberá ponerse a disposición de las autoridades nacionales de reglamentación, cuando éstas lo soliciten y con carácter confidencial, información contable detallada, sin perjuicio de los derechos y obligaciones de las autoridades nacionales de reglamentación a que se refiere el artículo 20.2 de la Directiva 97/13/CE sobre licencias, a cuyo tenor, las mencionadas autoridades podrán revelar información amparada por el secreto profesional, en particular información sobre empresas y sobre las relaciones comerciales o los componentes de los costes de las mismas, cuando sea indispensable para el cumplimiento de sus obligaciones, en cuyo caso dicha revelación será proporcionada y tendrá en cuenta los intereses legítimos de las empresas respecto a la protección de sus secretos empresariales.

En este mismo sentido, la Directiva 97/33/CE, prevé, entre otras, la obligación de las autoridades nacionales de reglamentación de garantizar que sea accesible, mediante solicitud, una descripción del sistema de contabilidad de costes que indique las principales categorías en las que se agrupan los costes y las normas utilizadas para el reparto de los costes de Interconexión. A mayor abundamiento, el Anexo V de la citada Directiva relativo a los "Sistemas



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

de contabilidad de costes para la interconexión” contiene una lista que indica los elementos que deben incluirse en la información publicada, entre los que se encuentran:

“1. Método de costes utilizado

Por ejemplo, costes plenamente distribuidos, costes incrementales medios a largo plazo, costes marginales, costes autónomos, costes directos integrados, etc.

Incluyendo la base o las bases de costes utilizadas, es decir:

costes históricos (basados en los gastos reales efectuados en equipos y sistemas) o costes provisionales (basados en los costes de sustitución de equipos o sistema).

2. Partidas de costes incluidas en la tarifa de interconexión

Explicitación de todos los componentes de costes cuyo conjunto compone la cuota de interconexión, incluido el beneficio.

3. Niveles y métodos de imputación de costes, y en particular el tratamiento de los costes conjuntos y comunes

Detalles del nivel hasta el que se han analizado los costes directos y del nivel y método mediante el que se incluyen en las cuotas de interconexión los costes conjuntos y comunes.

4. Prácticas contables

Prácticas contables utilizadas en el tratamiento de los costes, en particular:

- *el calendario de amortización de las principales categorías de inmovilizado (p.ej., terrenos, edificios, equipos, etc.)*
- *el tratamiento, en términos de costes de capital frente a ingresos, de otras partidas de gastos importantes (por ejemplo, programas y sistemas informáticos, investigación y desarrollo, desarrollo de nuevas actividades, construcción directa e indirecta, reparación y mantenimiento, cargas financieras, etc.).*

De todo lo anteriormente expuesto, se llega a la conclusión de que esta Comisión, en el cumplimiento de su obligación de poner a disposición de los interesados una descripción del sistema de contabilidad de costes que indique las principales categorías en las que se agrupan los costes y las normas utilizadas para el reparto de los costes de la interconexión, debe tener en cuenta los criterios que la misma ha seguido en materia de secreto comercial e industrial anteriormente expuestos, y en consecuencia, aplicar el principio de proporcionalidad, esto es, que la decisión de levantar la declaración de confidencialidad de los datos de un sistema de contabilidad de costes, que los operadores obligados consideren secreto, debe ser proporcional a la finalidad de perseguir la transparencia en el cálculo de las cuotas de interconexión, de manera que los demás agentes del mercado puedan cerciorarse de que dichas cuotas se han calculado equitativa y adecuadamente. Para ello deberá discernir cuándo una declaración de confidencialidad efectuada por los operadores obligados pretende preservar legítimos derechos comerciales o industriales, de aquellos casos en los que, sin tener por objeto la preservación de tales derechos legítimos, se pueda estar ocultando información sobre los costes reales de interconexión, datos éstos que, por sí solos, no son susceptibles de desvelar secretos comerciales y cuya puesta a disposición de



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

los interesados es de todo punto necesaria para asegurar los principios de transparencia y orientación en función de los costes.

Asimismo, esta Comisión debe tener en cuenta tanto la normativa específica en materia de separación de cuentas como la relativa a la contabilidad de costes. En concreto, y a la hora de decidir sobre la confidencialidad de la información contenida en la Resolución de 22 de febrero de 2001, sobre la verificación de los resultados de la Contabilidad de Costes presentados por Telefónica de España, S.A.U., esta Comisión debe tener presente los criterios que se establecen en el Anexo V, relativo a los “Sistemas de Contabilidad de Costes para la Interconexión”, de la Directiva 97/33/CE, el cual contiene una lista de los elementos que en todo caso deberán ser públicos de manera que se contribuya a la consecución de un mercado abierto y competitivo.

Es importante en este punto destacar que, tanto de acuerdo con la LGTel como con la Directiva 97/33/CE, no se trata de determinar la accesibilidad directa a los datos contables de la operadora por sus competidores, sino de ofrecer a éstos una descripción tal que las categorías de costes y los criterios de reparto queden perfectamente descritas en aras a garantizar el objetivo para el que se establece este derecho: la transparencia de los precios de interconexión, de manera que “el solicitante no tenga que pagar por lo que no está estrictamente relacionado con el servicio solicitado” (art. 4 de la Directiva 97/33/CE).

No se trata, en consecuencia, de garantizar que los operadores interconectados puedan comprobar por sí directamente la aplicación del sistema descrito en términos cuantitativos, función ésta que, tanto la Directiva como la LGTel y el Reglamento de Interconexión, encomiendan a las ANR's equilibrando de este modo el derecho de los operadores interconectados a conocer y decidir qué servicio adquieren y pagan sin empaquetamientos indebidos, y el legítimo derecho del operador dominante al mantenimiento de la confidencialidad de la información sensible para su negocio, bajo la vigilancia estrecha de la ANR, la cual, a este respecto, lo que ha de hacer es publicar anualmente una declaración sobre dicha aplicación.

A este planteamiento responde claramente la enumeración ejemplificativa que el Anexo de la Directiva 97/33/CE hace, de los elementos que deben describirse por la ANR a solicitud de cualquier operador, que en ningún caso se refieren a los datos contables mismos, sino a los conceptos, estructura y criterios.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

QUINTO.- Determinación del carácter confidencial de los distintos apartados de la Resolución de 22 de febrero de 2001.

Teniendo en cuenta los criterios sentados en los apartados anteriores, a continuación se procede al análisis concreto sobre la confidencialidad de la información contenida en la Resolución de fecha 22 de febrero de 2001 sobre la verificación de los resultados de la contabilidad de costes presentados por Telefónica referidos al ejercicio 1999, así declarada por el operador que la ha presentado:

1º Contenido íntegro de la propia Resolución y, en concreto, descripción de los resultados generales de la contabilidad analítica de TESAU y detallada por servicios (Apartado 3 y 4 de la Resolución, respectivamente).

Con carácter general, cabe manifestar que el contenido de la propia Resolución, excluidos las cifras y cuadros numéricos que en ella se incluyen, no revela dato alguno que pudiera afectar a la estrategia comercial de Telefónica, sino que se limita a describir el sistema y desarrollar la revisión efectuada por esta Comisión, de conformidad con el artículo 27 de la Ley General de Telecomunicaciones y el artículo 14 del Reglamento de Interconexión, de los resultados contables obtenidos por aplicación del sistema de contabilidad de costes establecido conforme a los criterios y condiciones aprobados con anterioridad por esta Comisión, sin que se incluya información alguna sobre datos contables, ni sobre indicaciones estratégicas de Telefónica ni otras informaciones que puedan ser considerados como secretos comerciales de conformidad con lo manifestado anteriormente en el presente escrito.

En concreto, y respecto a los apartados 3 y 4 de la Resolución, respectivamente, cabe significar que el contenido de cada uno de ellos debe ser considerado como no confidencial por cuanto que, una vez analizado minuciosamente su contenido por los servicios de esta Comisión, se ha comprobado que los mismos se limitan exclusivamente a la descripción de los resultados obtenidos por aplicación del sistema de contabilidad de costes conforme a los criterios y condiciones aprobados con anterioridad por esta Comisión.

No obstante lo anterior, ha de señalarse que en el texto de dichos apartados 3 y 4 de la Resolución figuran diversas cifras numéricas cuya revelación sí podría afectar al secreto comercial e industrial de Telefónica. Por otra parte, esta Comisión considera que la puesta en conocimiento de dichas cifras no se ajusta e, incluso, se excede de la finalidad legal perseguida a estos efectos de permitir a las partes interesadas el conocimiento de la relación entre



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

los precios de interconexión ofertados y sus costes asociados y que sea compatible con la confidencialidad de la estrategia comercial. Por dicha razón, las citadas cifras deberán mantener su carácter de confidenciales.

Por lo que respecta a los cuadros numéricos que se incluyen en los apartados 3 y 4, y que fueron incluidos siguiendo una determinada metodología de trabajo con el objeto de facilitar al Consejo la revisión de los resultados contables, la conclusión sobre su confidencialidad difiere de lo sostenido en los apartados anteriores. Así, sin bien los datos ahí establecidos se presentan con un grado de agregación suficiente que dificulta cualquier revelación de información que pudiera afectar a la estrategia comercial de Telefónica, sin embargo, ante la posible duda sobre su revelación se aconseja acudir al principio de proporcionalidad, considerando esta Comisión que todos los cuadros de cifras numéricas incluidos en los apartados 3 y 4 de la citada Resolución deberán mantener su carácter de confidenciales, puesto que el posible beneficio que podría aportar a los terceros interesados conocer tal información, es de entidad mínima en relación con los presuntos perjuicios que sobre la estrategia comercial del operador se podrían producir. Todo ello sin menoscabo del derecho a conocer la explicación y desarrollo de la descripción de los resultados (tanto la general como la particular por servicios) al quedar calificado su contenido como no confidencial.

Sin embargo, en este análisis se hace preciso destacar por separado los cuadros numéricos que aparecen en las páginas 27 y 29 de la propia Resolución, por cuanto que, dado su contenido y características particulares, quedan enmarcados en la lista a la que se hace referencia en el Anexo V del artículo 7, apartado 5, de la Directiva 97/33/CEE relativa a la interconexión en las telecomunicaciones en lo que respecta a garantizar el servicio universal y la interoperabilidad aplicando los principios de la oferta de red abierta, en la que se indican, a título orientativo, los elementos que deben incluirse en la información a publicar por el regulador para conseguir el objetivo perseguido de dar transparencia en el cálculo de las cuotas de interconexión, de manera que los demás agentes del mercado puedan cerciorarse de que dichas cuotas se han calculado equitativa y adecuadamente.

En efecto, el primero de ellos (que aparece en la página 27 de la Resolución), dentro del apartado sobre la valoración del inmovilizado, relativo al contraste del periodo de vida útil por tipo de equipos (titulado también "*Comparativa entre los dos estándares*") muestra los valores de "inmovilizado amortizable" y el coste de "amortización" imputado al ejercicio 1999 para cada uno de los estándares analizados. El cociente entre ambos valores permite adquirir una idea aproximada de las "vidas útiles" de cada grupo que se han utilizado en el proceso contable seguido por TESAÚ, por lo que se estima que este cociente debe declararse no confidencial dada su identidad con lo expresado en este punto 4 de la lista orientativa que establece el Anexo V de la



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Directiva 97/33/CE por cuanto que sirve para el objetivo de favorecer la transparencia en el cálculo de las cuotas de interconexión.

Por el contrario, han de mantenerse confidenciales los valores de "inmovilizado amortizable" y el coste de "amortización" imputado al ejercicio 1999, ya que su contenido no sólo no coincide con lo establecido en el Anexo V citado sino que, además, el posible beneficio que podría aportar a los terceros interesados conocer tal información, es de entidad mínima en relación con los presuntos perjuicios que sobre la estrategia comercial de TESAU se podrían producir.

Respecto al otro cuadro de la página 29 de la Resolución, que aparece en el apartado de "*coste de capital propio y ajeno*", y de la misma manera que el anterior, el mismo deberá ser también declarado no confidencial por cuanto se encuentra incluido dentro de las prácticas contables del apartado 4 del citado Anexo V, en particular en lo relativo al tratamiento, en términos de costes de capital frente a ingresos, de otras partidas de gastos importantes, resaltando aquí una nota especial sobre el grado de agregación existente en este cuadro, ya que si bien en el mismo se refleja el cálculo del coste de capital propio y ajeno asignado a equipos no se muestra a un nivel de detalle tal que afecte a la estrategia comercial e industrial de Telefónica.

Por ello, dada su identidad con lo expresado en este punto 4 de la lista orientativa que establece el Anexo V de la citada Directiva, el cuadro ahora analizado que aparece en la página 29 de la Resolución deberá ser declarado en su integridad no confidencial por cuanto que sirve para el objetivo previsto al efecto.

Por todo cuanto antecede, esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones acuerda que se declare no confidencial el texto explicativo de la Resolución de 22 de febrero de 2001, manteniendo confidenciales las cifras y cuadros que aparecen en cada uno de los apartados 3 y 4 de la citada Resolución, exceptuando los cuadros numéricos que aparecen en las páginas 27 (únicamente, en la parte relativa a la vida útil media del inmovilizado) y 29 de la misma que se califican como no confidenciales por resultar su publicidad compatible con la protección a la estrategia comercial de Telefónica, y acordes con el principio de proporcionalidad en la desclasificación de información confidencial, así como por aplicación de la normativa vigente en la materia.

2º Validación de los resultados del ejercicio de 1999.

El apartado 6 del cuerpo principal de la Resolución de 22 de febrero de 2001 se ocupa de la "Validación de los resultados del ejercicio de 1999". En este apartado se recogen, a costes corrientes, los resultados correspondientes a los distintos grupos de servicios para el ejercicio de 1999, de acuerdo con las



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

correcciones establecidas por esta Comisión. En concreto, tales correcciones consisten en descontar los costes correspondientes a las partidas que se rechazan por esta Comisión y en calcular los costes corrientes de ciertas partidas de inmovilizado conforme al período de vida útil considerado por esta Comisión.

Identificados ambos motivos de corrección, la Resolución de 22 febrero de 2001 contiene un cuadro que muestra cuáles son los márgenes obtenidos por TESAU en el ejercicio de 1999. En el cuadro mencionado se especifican los márgenes que corresponden a cada grupo de actividades, y se descuentan, de los costes contabilizados, las partidas que se han rechazado y las diferencias debidas al cambio de criterio en las vidas útiles del inmovilizado. En definitiva, es el documento que refleja la tantas veces aludida separación de cuentas.

Por tanto, este cuadro muestra los resultados que ha obtenido TESAU en el ejercicio de 1999 después de la correspondiente revisión de tales resultados que esta Comisión ha llevado a cabo. La revisión ha sido realizada de acuerdo con el sistema de contabilidad de costes de TESAU, que se aprobó por la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones en virtud de Resolución de 15 de junio de 2000 (en atención a los principios, criterios y condiciones que, por su parte, fueron establecidos en la Resolución de 15 de julio de 1999).

El Anexo V de la Directiva 97/33/CE, a la que ya se ha hecho referencia, alude a los elementos que deben incluirse en la información contable de los organismos de telecomunicaciones con peso significativo en el mercado que las autoridades nacionales de reglamentación han de hacer públicas de acuerdo con el artículo 7.5 de la Directiva. En particular, este Anexo V se refiere a las "Partidas de costes incluidas en la tarifa de interconexión", comprendiendo la "Explicitación de todos los componentes de costes cuyo conjunto compone la cuota de interconexión, incluido el beneficio".

De acuerdo con lo establecido en la normativa europea, el apartado 6 del artículo 14 establece que la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones pondrá a disposición de las partes interesadas, previa solicitud de éstas, una descripción de los sistemas de contabilidad de costes aprobados y la información sobre los costes de cada ejercicio, presentada por los operadores obligados con un grado de agregación tal que permita conocer la relación entre los precios de interconexión ofertados y sus costes asociados y que sea compatible con la confidencialidad de la estrategia comercial.

Esta regulación justifica que se haga público, del cuadro que contiene la información de los márgenes obtenidos por TESAU durante el ejercicio de 1999, contabilizados a costes corrientes e individualizados por grupos de servicios, únicamente la parte relativa a los servicios de interconexión, lo que



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

permitirá conocer los costes de interconexión que ha tenido TESAU, a fin de lograr el objetivo perseguido por el artículo mencionado.

Al cuadro antes citado, le preceden otros dos. En el primero de ellos, se muestran las partidas rechazadas para los distintos grupos de servicios regulados y los motivos del rechazo. En el segundo, se muestra la vida útil considerada por esta Comisión para ciertas partidas de inmovilizado.

Del primero de los cuadros mencionados únicamente habrán de declararse no confidenciales las cifras que se refieren a los servicios de interconexión, de conformidad con lo expuesto anteriormente. Respecto al segundo, cabe mencionar que el mismo resulta incluido dentro de las prácticas contables del apartado 4 del Anexo V del artículo 7, apartado 5, de la Directiva 97/33/CEE relativa a la interconexión en las telecomunicaciones en lo que respecta a garantizar el servicio universal y la interoperabilidad aplicando los principios de la oferta de red abierta, en particular en lo relativo al calendario de amortización de las principales categorías de inmovilizado (por ejemplo, terrenos, edificios, equipos, etc.). Por dicha razón, este cuadro habrá de declararse no confidencial.

De conformidad con todo lo anterior, esta Comisión acuerda que se declare no confidencial el contenido del apartado 6 del cuerpo principal de la Resolución de 22 de febrero de 2001, entendiéndose por tal contenido, tanto el texto, como el cuadro sobre “Márgenes por grupos de servicios (costes corrientes)”, únicamente en lo relativo a los servicios de interconexión, manteniéndose como confidencial lo relativo al resto de los servicios. Respecto de los cuadros que preceden al cuadro sobre los márgenes, el primero de ellos, relativo a las partidas rechazadas ha de mantenerse confidencial, salvo lo relativo a los servicios de interconexión. En cuanto al segundo cuadro que se refiere a la vida útil de ciertas partidas de inmovilizado, esta Comisión ha de declararlo no confidencial de acuerdo con lo establecido en el Anexo V del artículo 7, apartado 5, de la Directiva 97/33/CEE.

3º Anexo confidencial que acompaña a la Resolución (salvo el apartado 6 de la sección I).

Tal y como se establece en la propia Resolución, el análisis del que trae cuenta la verificación de los resultados de la contabilidad de costes presentados por Telefónica referidos al ejercicio 1999, está apoyado complementariamente en los resultados aportados por Telefónica en formatos matriciales, que debidamente descompuestos y combinados por producto de matrices, se presentaron en un Anexo confidencial que se acompañó a la Resolución.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

En relación al contenido de este Anexo, cabe significar que (salvo el apartado 6 de la sección I que se analizará a continuación), habría de mantenerse la calificación de confidencial del mismo, pues dada la presentación tan detallada efectuada por Telefónica en ella se contiene información contable de esta entidad con un grado de desagregación tal que resulta incompatible con la confidencialidad de la estrategia comercial del citado operador.

Por otra parte, esta Comisión considera que la puesta en conocimiento de forma tan detallada de la información recogida en el mencionado Anexo no se ajusta e, incluso, se excede de la finalidad legal perseguida a estos efectos de permitir a las partes interesadas el conocimiento de la relación entre los precios de interconexión ofertados y sus costes asociados y que sea compatible con la confidencialidad de la estrategia comercial. Esta finalidad se cumple con la información que se contiene en la propia Resolución y determinados cuadros que esta Comisión califica de no confidencial tal y como se ha expuesto en los apartados anteriores, sin necesidad de tener que dar publicidad a los datos desagregados contenidos en el Anexo, con el consiguiente riesgo para la estrategia comercial que ello conllevaría al operador que los ha presentado.

No obstante, en aquellos aspectos del Anexo en los pudiera existir cierto interés por parte de los terceros interesados, el análisis efectuado por esta Comisión ha revelado que el posible beneficio que podría reportar a dichos terceros al conocer tal información, es de entidad mínima en relación con los presuntos perjuicios que sobre la estrategia comercial del operador que los ha presentado a esta Comisión se podrían producir con la revelación del contenido de los mismos.

Por todo lo anterior, esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones ha de acordar que se mantenga en su integridad la calificación de confidencial del Anexo que acompañó a la Resolución de fecha 22 de febrero de 2001, salvo el apartado 6 de la sección I en los términos que más adelante se examinarán.

4º Costes unitarios del servicio de interconexión.

La Sección I del Anexo de la Resolución de 22 de febrero de 2001 contiene los costes e ingresos totales por servicios. En el apartado 6 de esta Sección I se realiza el cálculo de los costes unitarios del servicio de interconexión en función del centro de actividad.

El Anexo V de la Directiva 97/33/CE, a la que ya se ha hecho referencia, alude a los elementos que deben incluirse en la información contable de los organismos de telecomunicaciones con peso significativo en el mercado que



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

las autoridades nacionales de reglamentación han de hacer públicas de acuerdo con el artículo 7.5 de la Directiva. En particular, este Anexo V se refiere a las “Partidas de costes incluidas en la tarifa de interconexión”, comprendiendo la *“Explicitación de todos los componentes de costes cuyo conjunto compone la cuota de interconexión, incluido el beneficio”*.

Recogiendo las previsiones de la normativa europea, el artículo 14.6 del Reglamento de interconexión, como ya se ha señalado, establece que la información sobre costes que ha de hacerse pública ha de tener, en cuanto a su agregación, un grado tal que, siendo compatible con la confidencialidad de la estrategia comercial, permita conocer la relación entre los precios de interconexión ofertados y sus costes asociados.

Con la puesta a disposición de las partes interesadas de la información contenida en los tres cuadros del apartado 6 de la Sección I del Anexo de la Resolución de 22 de febrero de 2001 se da cumplimiento a la obligación contenida en el artículo 14.6 del Reglamento de interconexión.

El primero de los cuadros permite conocer el coste unitario del servicio de interconexión en función de ciertos centros de actividad, así como el método de su cálculo (ya que se identifican los costes totales y el número de unidades, parámetros que permiten calcular el coste unitario).. De conformidad con lo establecido en el Anexo V de la Directiva 97/33, se han de declarar no confidenciales los datos relativos al coste unitario del servicio de interconexión, manteniéndose confidenciales los relativos al método de cálculo, pues estos últimos no resultan necesarios para los fines perseguidos por la normativa citada y podrían lesionar la estrategia comercial de TESAU.

El segundo cuadro contiene, con carácter explicativo, el esquema de formación de los costes de interconexión según los distintos niveles de conmutación -y el correspondiente transporte entre tales niveles de conmutación- a los que se refieren los centros de actividad del primer cuadro, de acuerdo, asimismo, con el coste unitario que se ha calculado en dicho cuadro. La puesta de manifiesto a las partes interesadas de este cuadro, que no aporta ninguna cifra nueva, se estima necesaria para una correcta interpretación del cuadro primero.

El tercero de los cuadros de este apartado 6, añade, a los costes corrientes correspondientes a los centros de actividad que son componentes de red, los costes correspondientes a otros centros de actividad distintos, calculándose de este modo el total del coste corriente por minuto. La información que ofrece este cuadro, que muestra los costes en los que incurre TESAU por prestar un minuto de interconexión, debe ponerse a disposición de las partes interesadas, en cumplimiento de lo establecido en el artículo 14.6 del Reglamento de Interconexión.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

De acuerdo con lo anterior esta Comisión ha de acordar que se declare no confidencial el contenido del apartado 6 de la Sección I del Anexo de la Resolución de 22 de febrero de 2001, salvo los datos contenidos en el primer cuadro relativos a los costes totales y número de unidades, que se mantendrán confidenciales.

SEXTO.- Alegaciones de Telefónica

En cuanto a las alegaciones presentadas por Telefónica en el trámite de audiencia concedido por esta Comisión, ha de señalarse lo siguiente:

1.- Sobre la declaración de confidencialidad de los resultados de la contabilidad de costes de Telefónica de España, S.A.U., relativos a 1999.

En esta primera alegación, Telefónica plantea diversas cuestiones todas ellas relativas a la declaración de confidencialidad de los resultados de contabilidad de costes referidos al ejercicio 1999, planteada por esta Comisión en su propuesta de Resolución.

En primer lugar, Telefónica señala que la propuesta de Resolución de esta Comisión *"parece apartarse sin motivo del criterio manifestado por la propia Comisión en la declaración sobre confidencialidad realizada por ella misma en la Resolución de fecha 15 de junio de 2000 mediante la que se aprueba la propuesta de sistema de contabilidad de costes de Telefónica de España"*.

Así, el punto 6.3.2 de dicha Resolución de 15 de junio de 2000, bajo la rúbrica *"Confidencialidad de los informes"*, establecía que *"todos los informes presentados por Telefónica serán considerados confidenciales por la CMT, salvo aquellos en los que se indica lo contrario, a saber: ..."*, mencionándose a continuación los relativos a los costes de interconexión.

En base a esta mención de la Resolución de 15 de junio de 2000, Telefónica, en su escrito de alegaciones, pone de relieve que esta Comisión se ha apartado de lo sostenido en ella al levantar la confidencialidad de determinada información que no era la exceptuada en dicha Resolución.

Ante esta alegación ha de señalarse que esta Comisión en ningún momento se ha apartado de lo señalado en la Resolución de 15 de junio de 2000, puesto que lo que en ella se consideraba confidencial, esto es, los informes presentados por Telefónica, se sigue manteniendo como confidencial. Por otro lado, el objeto del punto 6.3.2. de la Resolución de 15 de junio de 2000 y el de la presente Resolución (cuya propuesta se envió a la operadora en el



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

trámite de audiencia) es completamente distinto, por lo que no puede entenderse que la segunda se aparte de lo sostenido en la primera.

Así, en el primer supuesto, mediante la Resolución de 15 de junio de 2000, esta Comisión aprobó la propuesta del sistema de contabilidad de costes de Telefónica para el ejercicio 1999, considerando en el apartado 6.3.2. de la misma que todos los informes que se hubieran presentado por Telefónica en el curso de la tramitación del expediente que dió lugar a dicha Resolución (salvo los relativos a los costes de interconexión) eran confidenciales.

Por el contrario, el objeto de la presente Resolución es la determinación de la confidencialidad del todo o parte de la Resolución de 22 de febrero de 2001 (y de sus anexos) sobre la verificación de los resultados de la contabilidad de costes presentados por Telefónica, a fin de dar cumplimiento a lo establecido en el artículo 14.6 del Reglamento de Interconexión.

De acuerdo con dicho artículo, la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones ha de poner a disposición de las partes interesadas, previa solicitud de éstas, una descripción de los sistemas de contabilidad de costes aprobados y la información sobre los costes de cada ejercicio, presentada por los operadores obligados con un grado de agregación tal que permita conocer la relación entre los precios de interconexión ofertados y sus costes asociados. Esta información está contenida en la Resolución de 22 de febrero, por lo que es esta Resolución la que ha de analizarse para determinar qué parte es confidencial, a fin de dar cumplimiento al mandato del Reglamento de Interconexión.

Por tanto, no cabe hablar de identidad de supuestos en uno y otro caso y, en consecuencia, no se admite la alegación de Telefónica relativa a que esta Comisión se ha apartado de lo planteado en la Resolución de 15 de junio de 2000.

En este mismo epígrafe, Telefónica alude a uno de los criterios utilizados en la presente Resolución a fin de determinar el carácter confidencial o no del contenido de la Resolución de 22 de febrero, esto es, el principio de proporcionalidad. Estima Telefónica que en el caso presente, esta Comisión no ha hecho uso de dicho criterio, cuando era claramente aplicable, habida cuenta que *"se había separado de lo sostenido en la Resolución de 15 de junio"*. A juicio de Telefónica, la Comisión ha de tener en cuenta este principio a fin de *"ratificar"* el criterio sentado en la Resolución de 15 de junio de 2000.

Tal y como se ha expuesto anteriormente, no cabe ratificar lo acordado en la Resolución de 15 de junio de 2000, habida cuenta que el objeto de la presente Resolución es completamente distinto. Por otro lado, ha de ponerse de manifiesto que esta Comisión ha hecho uso del criterio de proporcionalidad



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

en aquellos casos en que no existían pautas en la normativa aplicable a fin de determinar qué información había de considerarse confidencial a los efectos del artículo 14.6 del RIN, siendo correcta su aplicación de acuerdo con los criterios expuestos al principio de la presente Resolución.

En tercer lugar, Telefónica hace alusión a la Comunicación de la Comisión Europea de 23 de enero de 1997, relativa a las normas de procedimiento interno para el tratamiento de las solicitudes de acceso al expediente en los supuestos de aplicación de los artículos 85 y 86 del Tratado CE, de los artículos 65 y 66 del Tratado CECA y del Reglamento (CEE) nº 4064/89 del Consejo, que desarrolla la práctica de la Comisión sobre la información confidencial.

Telefónica alude a la nota a pie de página de la citada Comunicación en la que se califican como "indicaciones estratégicas" determinadas informaciones específicas. Telefónica estima que la Resolución de 22 de febrero de 2001 y sus Anexos se encuadra en esa calificación de la Comunicación, por lo que ha de considerarse como confidencial, tal y como ella misma reconoció.

Ha de considerarse esta apreciación de Telefónica carente de justificación alguna, ya que la operadora no explica porqué ha de entenderse que nos hayamos ante los supuestos mencionados en la nota a pie de página de la Comunicación. Por otro lado, ha de reiterarse que esta Comisión, de acuerdo con lo establecido en el punto I.A.1 de la citada Comunicación, (*"constituyen secretos comerciales las informaciones (documentos o partes de documentos) respecto de los cuales una empresa ha reivindicado el mantenimiento del "secreto comercial" y que la Comisión reconoce como tal"*), ha utilizado los criterios mantenidos en la legislación sectorial a fin de determinar la confidencialidad de la Resolución de 22 de febrero de 2001 y sus Anexos.

Por último, Telefónica, remitiéndose a las normas que regulan la competencia de la Comisión en materia de contabilidad de costes, señala que ésta se *"encuentra habilitada para establecer los criterios y condiciones del sistema de contabilidad de costes, y comprobar que el sistema de contabilidad de costes se encuentra ajustado a los criterios por ella establecidos. En su caso podrá dictar instrucciones para su modificación. Igualmente fijará el procedimiento para que, a solicitud de las partes interesadas, los criterios anteriormente indicados sean conocidos por éstas"*.

Pues bien, señala Telefónica que todas estas funciones ya han sido realizadas por esta Comisión a través de la Resolución de 15 de junio de 2000.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Frente a esta alegación ha de reiterarse lo indicado anteriormente: las funciones a las que alude Telefonica son distintas y requieren de una Resolución específica al respecto. No puede entenderse que la función de declarar la confidencialidad de los datos contenidos en la Resolución de 22 de febrero de 2001, haya sido realizada a través de la Resolución de 15 de junio de 2000, tal y como se ha expuesto con anterioridad.

2.- Sobre el contenido íntegro de la resolución y descripción de los resultados generales de la contabilidad analítica de TESAU y detallada por servicio.

En el presente apartado, la entidad Telefónica se opone al razonamiento empleado por esta Comisión sobre los cuadros numéricos que aparecen en las páginas 27 y 29 que quedan enmarcados en la enumeración que se realiza en el Anexo V de la citada Directiva 97/33/CEE de interconexión.

A juicio de Telefónica, en este Anexo se indican *"de manera orientativa, a los efectos de establecer el sistema de contabilidad de costes para la interconexión, los elementos que deben incluirse en la descripción del sistema de la contabilidad de costes para la interconexión y se establece como ejemplo de prácticas contables utilizadas para el tratamiento de los costes, en particular el calendario de las principales categorías de inmovilizado y el tratamiento en términos de costes de capital frente a ingresos"*.

Telefónica se opone a la publicación de los dos cuadros numéricos que aparecen en las páginas 27 y 29 de la Resolución, por entender que esta Comisión ya se había pronunciado sobre la declaración de confidencialidad de la información remitida a los efectos del sistema de contabilidad de costes, tal y como argumenta en la alegación primera. Respecto a este punto, hemos de remitirnos a lo ya señalado anteriormente sobre dicha alegación.

No obstante, esta Comisión reitera que el ámbito de aplicación de la lista a la que se hace referencia en el Anexo V del artículo 7, apartado 5, de la Directiva 97/33/CEE, no se limita exclusivamente a la mera aprobación del sistema de contabilidad de costes (realizada mediante Resolución de 15 de junio de 2000), sino que indica los elementos que deben incluirse en la información a publicar por el regulador para conseguir el objetivo perseguido de dar transparencia en el cálculo de las cuotas de interconexión, de manera que los demás agentes del mercado puedan cerciorarse de que dichas cuotas se han calculado adecuadamente.

En este sentido, en el presente expediente esta Comisión ha analizado la información contable remitida a los efectos de la verificación de los resultados de la contabilidad de costes referidos al ejercicio 1999, con el objeto de poner a disposición de los interesados que la pidan *una descripción de los sistemas de contabilidad de costes aprobados y la información sobre los costes*



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

de cada ejercicio, (.) que permita conocer la relación entre los precios de interconexión ofertados y sus costes asociados, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 14.6 del Reglamento de Interconexión, como la misma entidad reconoce en su escrito.

Con ello se pretende cumplir con el objetivo indicado anteriormente de dar transparencia en el mercado en cuanto a los precios de interconexión se refiere, por lo que es perfectamente aplicable aquí el Anexo V de la citada Directiva.

Por otro lado, en este mismo sentido Telefónica tampoco estima necesaria la publicación del contenido de los apartados 3 y 4 de la Resolución, ya que hacen referencia al análisis en general de la contabilidad analítica de esta entidad. A este respecto, alega en su favor que la publicidad de estos apartados excede de la habilitación de esta Comisión (artículos 27 de la LGTel y 14 del Reglamento de Interconexión) para establecer los criterios y condiciones del sistema de contabilidad de costes, comprobar que el sistema de contabilidad de costes se encuentra ajustado a esos criterios y condiciones, así como aportar información, previa petición, sobre la relación de precios de interconexión ofertados y sus costes asociados.

En cuanto a la habilitación competencial de esta Comisión, hemos de remitirnos a lo ya establecido al respecto en el correspondiente apartado de esta Resolución. No obstante, se destaca ahora por su interés la citada competencia que tiene esta Comisión recogida en el artículo 14.6 del Reglamento de Interconexión, y que la propia Telefónica menciona, relativa a la facultad de poner a disposición de las partes interesadas, previa solicitud de éstas, una descripción de los sistemas de contabilidad de costes aprobados y la información sobre los costes de cada ejercicio que permita conocer la relación entre los precios de interconexión ofertados y sus costes asociados.

Por su parte, y como ya se dijo anteriormente, el contenido de los apartados 3 y 4 de la Resolución se considera como no confidencial por cuanto que los mismos se limitan exclusivamente a la mera descripción de la verificación realizada a los resultados obtenidos por aplicación del sistema de contabilidad de costes, conforme a los criterios y condiciones aprobados con anterioridad por esta Comisión, manteniendo el carácter confidencial de las cifras y cuadros numéricos que acompañan cada una de las descripciones.

Por último, Telefónica tan sólo pone a disposición los informes N° 4.1.5, 4.1.5.1., 4.2.5., 4.2.5.1. y A.2.1. del apartado 4 del Manual Interno de la Contabilidad de Costes, que fueron aportados en el expediente para determinar el sistema de contabilidad de costes. Sin embargo, hay que recordar que los datos incluidos en los mismos no son suficientes para conseguir la finalidad legal establecida en el artículo 14.6 del Reglamento de Interconexión, esto es,



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

poner a disposición de las partes interesadas, previa solicitud de éstas, una descripción de los sistemas de contabilidad de costes aprobados y la información sobre los costes de cada ejercicio que permita conocer la relación entre los precios de interconexión ofertados y sus costes asociados, por lo que se hace necesario utilizar otras informaciones contables presentadas por Telefónica que son las que han sido objeto de análisis para determinar su confidencialidad.

3.- Respecto de la validación de los resultados del ejercicio de 1999.

Señala TESAU que la CMT tiene habilitación competencial para comprobar que la contabilidad de costes se ajusta a los criterios aprobados por la misma, y para proponer, en consecuencia, modificaciones a la contabilidad de los costes presentada, pero que no existe ni en la legislación comunitaria ni en la legislación nacional referencia alguna a que deberá publicarse información sobre separación de cuentas.

En relación con esta alegación de TESAU, ha de señalarse que esta Comisión no sólo es competente para comprobar que la contabilidad de costes se ajusta a los criterios aprobados por la misma, y para proponer modificaciones a la contabilidad de los costes presentada, sino que, tal y como se ha expuesto anteriormente, el artículo 14.6 le otorga competencia para poner a disposición de las partes interesadas, previa solicitud de éstas, una descripción de los sistemas de contabilidad de costes aprobados y la información sobre los costes de cada ejercicio, presentada por los operadores obligados con un grado de agregación tal que permita conocer la relación entre los precios de interconexión ofertados y sus costes asociados.

Por tal motivo, ha de admitirse parcialmente la alegación de TESAU en relación al apartado 6 del cuerpo principal de la Resolución de 22 de febrero de 2001 ya que esta Comisión acuerda que se declaren no confidenciales los datos sobre los costes de los servicios de interconexión de TESAU, manteniéndose como confidenciales los relativos al resto de los servicios.

4.- Sobre el anexo confidencial que acompaña a la Resolución (salvo apartado 6 de la sección I).

En este apartado, Telefónica muestra su conformidad con el mantenimiento de la confidencialidad de toda la información contenida en el Anexo que se acompaña a la Resolución de 22 de febrero de 2001, incluyendo el apartado 6 de la sección I.

Sin embargo, de acuerdo con la propuesta de esta Comisión, el apartado 6 de la sección I del citado Anexo queda parcialmente excluido de la



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

confidencialidad que se propone y al respecto hemos de remitirnos a lo señalado en el siguiente apartado.

5.- Sobre los costes unitarios del servicio de interconexión.

Considera TESAU que la información contenida en el apartado 6 de la Sección I del Anexo a la Resolución de 22 de febrero 2001 “se recoge con un grado de detalle que no se ajusta a la finalidad perseguida”, entendiendo que la única información que debe ser puesta a disposición de las partes interesadas es la contenida en los informes N° 4.1.5, N° 4.1.5.1, N° 4.2.5, N° 4.2.5.1 y N° A.2.1., incluidos en el Manual Interno de Contabilidad de Costes, preparado por TESAU.

En relación con esta alegación de TESAU, debe señalarse que la función que caracteriza a los cuadros del apartado 6 de la Sección I del Anexo es la de permitir la determinación de los costes unitarios del servicio de interconexión;. Cabe reiterar que para dar cumplimiento a las previsiones de la normativa comunitaria y nacional en materia de publicidad concerniente a los componentes de los costes de interconexión, debe declararse no confidencial los datos relativos a los costes unitarios del servicio de interconexión.

Vistos los citados antecedentes y fundamentos de derecho, esta Comisión,

RESUELVE

PRIMERO.- Declarar no confidencial el texto explicativo de la Resolución de esta Comisión de 22 de febrero de 2001 y mantener confidencial los cuadros y las cifras numéricas que aparecen en cada uno de los apartados 3 y 4 de la citada Resolución, exceptuando los cuadros numéricos que aparecen en las páginas 27 y 29 de la misma que se califican como no confidenciales. Respecto al cuadro de la página 27 se declara no confidencial únicamente los datos relativos a la vida útil media del inmovilizado.

SEGUNDO.- Declarar no confidencial los datos relativos a los servicios de interconexión del contenido del apartado 6 del cuerpo principal de la Resolución de 22 de febrero de 2001, entendiendo por tal contenido, tanto el texto, como el cuadro sobre “Márgenes por grupos de servicios (costes corrientes)”. Se mantienen confidenciales los datos relativos al resto de los



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

servicios. Respecto a los dos cuadros que preceden al cuadro relativo a los márgenes, el primero de ellos que contiene las partidas rechazadas, se mantiene confidencial, salvo lo relativo a los servicios de interconexión, que se declara no confidencial. El segundo cuadro, relativo a la vida útil de ciertas partidas de inmovilizado, se declara no confidencial.

TERCERO.- Mantener la confidencialidad del Anexo que acompañó a la Resolución de fecha 22 de febrero de 2001, salvo el apartado 6 de la sección I, que se declara no confidencial. Respecto de este apartado 6, se mantienen confidenciales los datos relativos a los costes totales y número de unidades, contenidos en el primer cuadro.

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 1.ocho de la Ley 12/1997, de 24 de abril, de Liberalización de las 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.

Vº Bº

EL PRESIDENTE

EL SECRETARIO

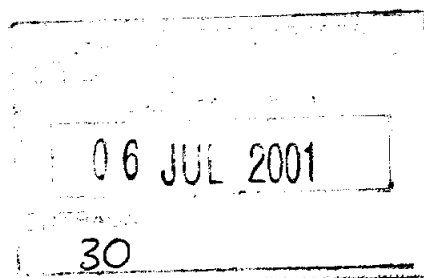
José M^aVázquez Quintana

José Giménez Cervantes



*Consejero de la Comisión del Mercado
de las Telecomunicaciones*

Reinaldo Rodríguez Illera



Madrid, 6 de julio de 2001

Sr. D. José Giménez Cervantes
Secretario del Consejo
Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones
C/ Alcalá, 37
28014 MADRID

Querido Pepe:

Te adjunto mi Voto Particular motivado sobre la Resolución del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones adoptada en su sesión nº 25/2001, de 5 de julio de 2001, sobre LA DECLARACIÓN DE CONFIDENCIALIDAD DE LA RESOLUCIÓN SOBRE LA VERIFICACIÓN DE LOS RESULTADOS DE LA CONTABILIDAD DE COSTES PRESENTADOS POR TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U., REFERIDOS AL EJERCICIO 1999, DE 22 DE FEBRERO DE 2001, para que conste en Acta, inmediatamente después de la votación, y para que, a los efectos que procedan, se le dé el tramite formal pertinente.

Atentamente,



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Don REINALDO RODRÍGUEZ ILLERA, en su calidad de Consejero de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones y en relación con la

RESOLUCIÓN SOBRE LA DECLARACIÓN DE CONFIDENCIALIDAD DE LA RESOLUCIÓN SOBRE LA VERIFICACIÓN DE LOS RESULTADOS DE LA CONTABILIDAD DE COSTES PRESENTADOS POR TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U., REFERIDOS AL EJERCICIO 1999, DE 22 DE FEBRERO DE 2001. correspondiente al expediente núm. MTZ 2001/4198.

aprobado por Acuerdo del Consejo en la sesión 25/2001 del día 5/07/2001 con su voto negativo, considera necesario emitir el siguiente

VOTO PARTICULAR

Exposición.

La razón de su oposición se concreta en el hecho de que en su opinión el nivel de agregación de los datos contables relativos a los considerados como no confidenciales es tan elevado que no permite conocer la relación entre los precios de interconexión ofertados en la Oferta de Interconexión de Referencia de Telefónica con sus costes asociados disponibles en la contabilidad de costes de dicha compañía.

En ese sentido se ha declarado confidencial la totalidad de los datos contenidos en el apartado 4.4 Servicios de interconexión, DE LA RESOLUCIÓN SOBRE LA VERIFICACIÓN DE LOS RESULTADOS DE LA CONTABILIDAD DE COSTES PRESENTADOS POR TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U., REFERIDOS AL EJERCICIO 1999 a la vez que se desvela los costes unitarios de cada centro de actividad contenidos en el apartado 6 de su anexo.

En ese sentido este Consejero no encuentra en el contenido del citado apartado 4.4 ningún dato que supere en confidencialidad al de dichos costes unitarios por centros de actividad, por lo que considera que, en coherencia con dicha resolución y en beneficio de la transparencia sobre los costes de interconexión, debería haberse desvelado el apartado 4.4 en su conjunto.

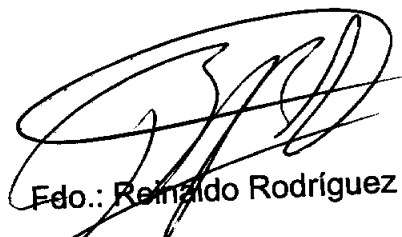


COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Conclusión:

El Consejero manifiesta por todo lo anterior, su desacuerdo con la Resolución adoptada antes referenciada y ruega que así conste a efectos de lo establecido en el art. 22 de la ORDEN de 9 de abril 1997 del Ministro de Fomento por la que se aprueba el Reglamento de Régimen Interior de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones.

Madrid, 6 de julio de 2001



Edo.: Reinaldo Rodríguez