



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

DÑA. ALEJANDRA DE ITURRIAGA GANDINI, por vacante del Secretario del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones (art. 7.2 de la O.M. de 9 de abril de 1997, B.O.E. de 11 de abril de 1997), 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 número 24/05 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, celebrada el día 29 de junio de 2005, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el cual, en relación con la tramitación del procedimiento número **RO 2005/505**, se aprueba la siguiente

RESOLUCIÓN POR LA QUE SE CONTESTA LA CONSULTA FORMULADA POR TELESPACE, S.L. SOBRE LA CALIFICACIÓN JURÍDICA DEL SERVICIO DE REVENTA DE TRANSMISIÓN DE DATOS Y DE ADSL ROUTER, NECESIDAD DE APROBACIÓN DEL CONTRATO-TIPO CON LOS ABONADOS Y TASAS APLICABLES

I.- ANTECEDENTES.

Primero.- Con fecha 28 de marzo de 2005, tuvo entrada en el Registro de esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones un escrito de D. Joaquín Pano Maynar, en nombre y representación de **TELESPACE, S.L.** (en adelante TELESPACE), mediante el cual formula consulta sobre las siguientes cuestiones:

- a)** Calificación jurídica del Servicio de reventa de transmisión de datos y venta de ADSL Router;



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

b) Necesidad de aprobación por parte de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones y la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información de los contratos-tipo que se utilizarían al respecto;

c) Coste económico de la comunicación y el pago de las oportunas tasas por la concesión de la habilitación para la prestación del servicio.

Segundo.- Ante la falta de una de las hojas de la solicitud en la que se realizaba una descripción concreta del servicio, con fecha 11 de mayo de 2005, se remitió a TELESPACE un escrito en el que se solicitaba la subsanación de la solicitud y la remisión de la documentación completa.

Tercero.- Con fecha de entrada 20 de mayo de 2005, se recibió escrito de TELESPACE, acompañado de descripción del servicio objeto de la presente consulta.

Cuarto.- Consultado el Registro de operadores de redes y servicios de comunicaciones electrónicas, la entidad TELESPACE figura inscrita como persona autorizada para la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas de Reventa del servicio telefónico fijo.

II.- COMPETENCIA DE LA COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES.

De acuerdo con lo establecido en el artículo 48 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones tiene por objeto *“el establecimiento y supervisión de las obligaciones específicas que hayan de cumplir los operadores en los mercados de telecomunicaciones y el fomento de la competencia en los mercados de los servicios audiovisuales, conforme a lo previsto por su normativa reguladora, la resolución de los conflictos entre los operadores y, en su caso, el ejercicio como órgano arbitral de las controversias entre los mismos”*. Para el cumplimiento de este objeto, la Ley atribuye a esta Comisión determinadas funciones, además de cualesquiera otras que legal o reglamentariamente se le atribuyan o le encomienden el Gobierno o el Ministerio de Ciencia y Tecnología.

Concretamente, el artículo 29.2, letra a), del Reglamento de la CMT, aprobado por Real Decreto 1994/1996, de 6 de septiembre, establece que es función de esta Comisión *“la resolución de las consultas que puedan formularle los*



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

operadores de redes y servicios de telecomunicación y las asociaciones de consumidores y usuarios de estos servicios”.

Con carácter general, y conforme a lo señalado por esta Comisión en distintos acuerdos contestando consultas que le han sido planteadas, ha de entenderse que las consultas a las que se refiere el artículo 29.2 a) del Reglamento de la CMT pueden referirse a los siguientes ámbitos:

- Las normas que han de ser aplicadas por la Comisión;
- Los actos y disposiciones dictados por la Comisión;
- Y las situaciones y relaciones jurídicas sobre las cuales ha de ejercer sus competencias la Comisión.

La consulta que TELESPACE plantea a esta Comisión se refiere a la interpretación de la normativa relativa a la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas, la aprobación de los contratos-tipo relativos a los citados servicios y las tasas a abonar por la concesión de la habilitación para la prestación del servicio.

Teniendo en cuenta los criterios mantenidos hasta el momento, puede entenderse que la consulta planteada se encuentra en el ámbito previsto en el citado artículo 29.2.a) por referirse a normas cuya aplicación corresponde a esta Comisión conforme a las competencias que le son atribuidas por las Leyes.

III.-OBJETO DE LA CONSULTA

La presente resolución tiene por objeto dar respuesta a las cuestiones planteadas por TELESPACE, concretamente, sobre la calificación jurídica del “Servicio de reventa de transmisión de datos y venta de ADSL Router”, la necesidad de aprobación por parte de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones y la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información de los contratos-tipo que se utilizarían al respecto y el coste económico de la comunicación y el pago de las oportunas tasas por la concesión de la habilitación para la prestación del servicio.

IV.- ANÁLISIS DEL SERVICIO DE REVENTA DE TRANSMISIÓN DE DATOS Y VENTA DE ADSL Router

IV.1. Descripción del servicio

TELESPACE describe el servicio que desea prestar como «servicios de transmisión de datos por medio de ADSL, entendiendo ADSL como un canal de



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

transmisión digital y asimétrico sobre el par de cobre telefónico dado por una pareja de modems, el MODEM ADSL de usuario que tiene una interfaz con las redes locales del usuario y otro MODEM central ubicado en un concentrador de accesos ADSL denominado DSLAM (DSL Access Multiplexer) que tiene una interfaz con la red de área extensa ATM».

«Este servicio se ofertaría a los clientes de TELESPLACE, por medio de la oferta de un ADSL Router, modem de usuario con facilidades de Router (...). La puesta en comercialización del servicio se realizaría ofertando los ADSL Router bajo la marca de TELESPLACE, y utilizando a un operador debidamente habilitado, y por medio de su propia red se efectuaría la prestación de servicios de acceso a Internet, siendo éste el verdadero proveedor de acceso que pone a nuestra disposición sus redes.»

Un análisis de la descripción contenida en los dos párrafos anteriores exige partir de la premisa de que la prestación del servicio de transmisión de datos a través de tecnología ADSL conlleva la instalación de una pareja de equipos, uno en cada extremo del bucle de abonado o par de cobre de abonado, es decir, un equipo en el domicilio del abonado (módem ADSL de abonado) y otro en la central (módem ADSL de central -DSLAM).

De la descripción del servicio aportada por TELESPLACE se puede afirmar que dicha entidad pretende comercializar el servicio de transmisión de datos a través de tecnología ADSL pero sólo va a realizar la venta y/o instalación del módem ADSL de abonado, mientras que la instalación del DSLAM será una tarea a realizar por otro operador con el que TELESPLACE acuerde la prestación del servicio a sus clientes.

IV.2. Calificación jurídica del servicio

La cuestión planteada por TELESPLACE se circunscribe a la determinación de si el servicio descrito puede ser considerado servicio de comunicaciones electrónicas, comportando con ello la exigencia de ajustarse a los parámetros fijados por la LGTel tanto en relación con su inscripción como operador, como en cuanto a los derechos y obligaciones que delimitan su actuación.

El Anexo II de la LGTel define el servicio de comunicaciones electrónicas como *«el prestado por lo general a cambio de una remuneración que consiste, en su totalidad o principalmente, en el transporte de señales a través de redes de comunicaciones electrónicas (...)»*.

El servicio de transmisión de datos integra diferentes prestaciones que van desde el proveedor de acceso a Internet, correo electrónico, etc. Sin embargo,



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

el servicio no exige al prestatario la titularidad de la red o los accesos utilizados para la prestación del mismo, la normativa vigente no entra a diferenciar si el prestador lo hace sobre su propia red, o bien si se apoya en la infraestructura tecnológica que pudiera facilitarle otro operador.

En la consulta planteada, la entidad TELESPLACE va a prestar a sus clientes un servicio de transmisión de datos, de cuya calidad se responsabiliza, así como de su facturación, utilizando la red de un tercero cuya identidad desconoce el abonado. El servicio descrito constituye un servicio de comunicaciones electrónicas a terceros de **Proveedor de Acceso a Internet**.

En consecuencia, TELESPLACE deberá notificar fehacientemente a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones su interés en la prestación del citado servicio de comunicaciones electrónicas, con anterioridad al inicio de la actividad, en los términos señalados en el Real Decreto 424/2005, de 15 de abril, por el que se aprueba el Reglamento sobre las condiciones para la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas, el servicio universal y la protección de usuarios (en adelante, Reglamento de Prestación de Servicios).

Asimismo, es necesario subrayar que la actividad de Proveedor de Acceso a Internet se deberá realizar de conformidad con las condiciones previstas en la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, desarrollada a estos efectos por el Reglamento aprobado por Real Decreto 424/2005, de 15 de abril y el resto de disposiciones que desarrollen la citada Ley en relación con la prestación del servicio de comunicaciones electrónicas.

V.- RÉGIMEN JURÍDICO DE APROBACIÓN DE LOS CONTRATOS TIPO

El artículo 38.2. letra g de la LGTel remite la regulación de los *supuestos en que serán exigibles y el contenido mínimo de los contratos celebrados entre consumidores que sean personas físicas u otros usuarios finales y prestadores de servicios de comunicaciones electrónicas que no sean los que facilitan conexión o acceso a la red telefónica pública* a un real decreto.

La entrada en vigor del Reglamento de Prestación de Servicios supuso la modificación del régimen de aprobación de los modelos de contrato-tipo entre consumidores que sean personas físicas u otros usuarios finales y los operadores que presten servicios de comunicaciones electrónicas, estableciendo como obligatoria la comunicación al Ministerio de Industria, Turismo y Comercio de todos los contratos-tipo de servicios de comunicaciones electrónicas, con dos excepciones:



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

- a) Modelos de contrato-tipo relativos a la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas que estén sujetos a obligaciones de servicio público (art. 108.1).
- b) Modelos de contrato-tipo con usuarios que presten servicios de tarificación adicional (art. 108.3).

En los dos supuestos anteriores, la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información aprobará, previo informe, entre otros, de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, con carácter previo a su utilización, los modelos de contrato-tipo.

El artículo 21 de la LGTel delimita como obligaciones de servicio público el servicio universal y otras obligaciones de servicio público impuestas por razones de interés general, que se regulan en los artículos 25 y siguientes de la LGTel (relativas a necesidades de defensa nacional, seguridad pública, etc) y que ha sido desarrollado por los artículos 23 y ss del Reglamento de Prestación de Servicios.

Finalmente, el artículo 108.4 prevé que *«los **contratos-tipo distintos a los mencionados en el apartado anterior y sus actualizaciones y modificaciones deberán ser comunicados al Ministerio de Industria, Turismo y Comercio**»*. Bastaría, por tanto, la comunicación al Ministerio para que, a la luz de la nueva regulación, se dé cumplimiento a la obligación de TELESPEACE en relación con el contrato-tipo con los usuarios finales para la prestación del “servicio de reventa de transmisión de datos y venta de ADSL Router”.

En relación con el procedimiento para dar cumplimiento a la citada notificación, TELESPEACE deberá remitir los contratos de comunicaciones electrónicas y sus modificaciones, tal y como dispone el artículo 109.1 del Reglamento de Prestación de Servicios, *con al menos 10 días de antelación a su entrada en vigor, al Ministerio de Industria, Turismo y Comercio, a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, al Instituto Nacional del Consumo, a la Agencia Española de Protección de Datos y al Consejo de Consumidores y Usuarios. Este último organismo la pondrá a disposición de las asociaciones de consumidores y usuarios integradas en él.*

VI.- TASAS PARA LA REALIZACIÓN DE LA INSCRIPCIÓN COMO OPERADOR

El artículo 49 de la LGTel prevé que los operadores y los titulares de derechos de uso del dominio público radioeléctrico o de recursos de numeración estarán sujetos al pago de las tasas establecidas en el



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

ordenamiento jurídico, dichas tasas tendrán, entre otras, como finalidad *la gestión de las notificaciones reguladas en el artículo 6 de esta ley*, remitiendo al anexo I en cuanto a su determinación.

El citado Anexo I recoge las siguientes tasas:

1.- Tasa general de operadores: todo operador estará obligado a satisfacer a la Administración General del Estado y sus organismos públicos una tasa anual que no podrá exceder el dos por mil de sus ingresos brutos de explotación y que estará destinada a sufragar los gastos que se generen, incluidos los de gestión, control y ejecución por la aplicación del régimen jurídico establecido en esta ley.

2.- Tasas por numeración telefónica

3.- Tasa por reserva de dominio público radioeléctrico

4.- Tasas de telecomunicaciones: la gestión precisa para la emisión de certificaciones registrales, entre otros servicios, darán derecho a la exacción de las tasas compensatorias del coste de los trámites y actuaciones necesarias.

La inscripción de los operadores de servicios de comunicaciones electrónicas no se encuentra encuadrada en ninguno de los supuestos descritos en el Anexo I de la LGTel. En consecuencia, la notificación a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de los interesados en la explotación de una determinada red o en la prestación de un determinado servicio de comunicaciones electrónicas, con anterioridad al inicio de la actividad, a los efectos del artículo 6 de la LGTel no generará obligación alguna de pago de tasa.

Por último, señalar que, una vez inscrita la actividad de reventa de transmisión de datos, TELESPACE deberá abonar, en relación con el citado servicio, una tasa anual aplicable a los prestadores de servicios de comunicaciones electrónicas a terceros, cuya cuantía *“será el resultado de aplicar el tipo del 1,5 por mil a la cifra de los ingresos brutos de explotación que obtengan aquéllos”*, de conformidad con lo establecido en la disposición transitoria quinta de la LGTel.

El presente certificado se expide al amparo de lo previsto en el artículo 27.5 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común y el Artículo 23.2 de la Orden de 9 de abril de 1997, por la que se aprueba el



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Reglamento de Régimen Interior de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, con anterioridad a la aprobación del Acta de la sesión correspondiente.

**LA DIRECTORA DE LA
ASESORÍA JURÍDICA**

Vº Bº EL PRESIDENTE

Alejandra de Iturriaga Gandini
P.V. art. 7.2 O.M. de 9 de abril de 1997
(B.O.E. de 11 de abril de 1997)

Reinaldo Rodríguez Illera