



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

D. JAIME ALMENAR BELENGUER, 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 37/05 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 20 de octubre de 2005, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el cual se aprueba la siguiente

RESOLUCIÓN POR LA QUE SE CIERRA EL PROCEDIMIENTO PARA ANALIZAR SUPUESTOS COMPORTAMIENTOS ANTICOMPETITIVOS POR PARTE DE TELEFÓNICA MÓVILES, S.A.U CONSISTENTE EN DISCRIMINAR A FAVOR DE CIERTAS TARJETAS OFRECIENDO UN PRECIO DE ORIGINACIÓN INFERIOR AL QUE SE IMPONE AL RESTO DE OPERADORES

(Expediente MTZ 2005/1091)

HECHOS

Primero.- Con fecha 15 de julio de 2005 tuvo entrada en el registro de esta Comisión, escrito de City Call Telecomunicaciones, S.L. (en adelante, City Call) en relación a supuestas prácticas anticompetitivas llevadas a cabo por Telefónica Móviles, S.A.U. (en adelante, TME). En concreto, según City Call, TME estaría discriminando a favor de ciertas tarjetas ofertándoles un precio de originación inferior al precio que se impone al resto de operadores.

Segundo.- Con fecha 22 de julio de 2005, se procedió a la apertura del correspondiente procedimiento administrativo para analizar el asunto de referencia.

Tercero.- Con fecha 12 de agosto de 2005 tuvo entrada en el Registro de esta Comisión, escrito de TME por el que solicitaba la finalización del procedimiento abierto debido a la inexistencia de la causa de la denuncia por cuanto que no



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

había lanzado al mercado ningún servicio con características similares a las descritas en la denuncia de City Call.

Cuarto.- Con fecha 15 de septiembre de 2005 se levantó acta de inspección para comprobar la comercialización de tarjetas prepago por parte de Telefónica Móviles a través del número 679 36 00 27

Quinto.- Con fecha 16 de septiembre de 2005 se realizó dicha inspección concluyendo que ni en los establecimientos inspeccionados, ni en el servicio de relación con el cliente tenían conocimiento de dicha promoción. No obstante, tras la marcación del número 679 36 00 27 una operadora solicitaba la introducción del número de tarjeta.

Sexto.- Con fecha 21 de septiembre de 2005 se requirió a City Call la remisión de la siguiente información:

- Fuente u origen de la publicidad presentada en su escrito de 15 de julio de 2005, especificando el establecimiento, revista, o soporte donde estaba disponible dicha promoción.
- Cualquier otra información que considere necesaria para justificar la efectiva comercialización del producto/servicio objeto de la denuncia

Séptimo.- Con fecha 4 de octubre de 2005 se recibió contestación de City Call por la que señala que ya ha facilitado toda la información de la que disponía así como la publicidad del servicio ofertado.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Primero.- Habilitación Competencial

De acuerdo con el artículo 48.2 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones (en adelante, Ley 32/2003), *“la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones tendrá 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 conflictos entre los operadores y, en su caso, el ejercicio como órgano arbitral de las controversias entre los mismos”*.

Además, el artículo 11.4 de la Ley 32/2003 dispone que *“la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones podrá intervenir en las relaciones entre operadores, a petición de cualquiera de las partes implicadas, o de oficio cuando esté justificado, con objeto de fomentar y, en su caso, garantizar la adecuación del acceso, la interconexión y la interoperabilidad de los servicios, así como la consecución de los objetivos establecidos en el artículo 3”*. Por su parte, el artículo 3 de la citada Ley 32/2003 recoge los objetivos cuya consecución, de conformidad con el mencionado artículo 11.4., debe garantizar esta Comisión, siendo el primero de ellos



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

“fomentar la competencia efectiva en los mercados de telecomunicaciones y, en particular, en la explotación de las redes y en la prestación de los servicios de comunicaciones electrónicas y en el suministro de los recursos asociados a ellos. Todo ello promoviendo una inversión eficiente en materia de infraestructuras”.

Asimismo, de conformidad con la Ley 32/2003, la habilitación competencial de esta Comisión para la tramitación del presente procedimiento se encuentra recogida en el artículo 48.3. e) que establece que corresponde a esta Comisión *“adoptar las medidas necesarias para salvaguardar la pluralidad de oferta del servicio, el acceso a las redes de comunicaciones electrónicas por los operadores, la interconexión de las redes y la explotación de la red en condiciones de red abierta, y la política de precios y comercialización por los prestadores de los servicios...”*.

Segundo.- Sobre la supuesta comercialización por parte de TME de la oferta minorista.

City Call denunció con fecha 15 de julio de 2005 la existencia de un supuesto trato discriminatorio por parte de TME a favor de ciertas tarjetas, al estar ofreciendo un precio de originación inferior al precio que se impone al resto de operadores, a través de la habilitación de un número móvil de TME para conectar con la plataforma de gestión de las llamadas y poder así beneficiarse de precios de ofertas on-net, en particular, “habla 100 y paga 1”, el periodo de vigencia de la promoción era el comprendido entre el 17 de junio y el 17 de septiembre de 2005.

En virtud de la competencia atribuida a esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de conformidad con lo previsto en el artículo 48.3 i y 50.3 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, (en adelante, LGTel), en materia de inspección sobre las actividades de los operadores de telecomunicaciones, el pasado 16 de septiembre se realizó una inspección con el objeto de comprobar si Telefónica Móviles estaba comercializando tarjetas prepago mediante el acceso a través de la numeración telefónica asignada a Movistar por la CMT (en concreto el número 679 36 00 27).

Tras la realización de la inspección se comprobó que efectivamente se podía acceder a la tarjeta prepago a través de la referida numeración, obteniéndose como respuesta el siguiente mensaje:

“Por favor, introduzca el número de tarjeta”

Sin embargo, a pesar de intentar adquirir la oferta en los establecimientos inspeccionados no sólo no fue posible su compra, sino que ni tan si quiera tenían conocimiento de la misma. Esta misma situación se puso de manifiesto cuando, como parte de la inspección, se llamó al centro de relación con el cliente, quien explícitamente señaló no tener constancia de la existencia de la referida promoción.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

En consecuencia, debido a la imposibilidad de adquirir el producto objeto de la denuncia, no resultó posible introducir el número de tarjeta solicitado a través de la marcación denunciada por City Call.

En este sentido es importante señalar los siguientes hechos: (i) que City Call no ha sido capaz de demostrar la efectiva existencia de la supuesta comercialización de la promoción, (ii) que esta Comisión a través de las labores de instrucción practicadas en el seno de este procedimiento no ha podido verificar la efectiva comercialización de la promoción denunciada, (iii) que no han existido denuncias adicionales por parte de otros operadores, y finalmente, (iv) que la supuesta promoción objeto de la denuncia finalizaba el pasado día 17 de septiembre de 2005.

En razón de las consideraciones de hecho y de Derecho expuestas, esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones

RESUELVE

Único.- Cerrar el procedimiento de referencia por no encontrarse indicios de la supuesta comercialización por parte de Telefónica Móviles España, S.A de la oferta objeto de la denuncia.

El presente certificado se expide al amparo de lo previsto en el artículo 27.5 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, y el Artículo 23.2 de la Orden de 9 de abril de 1997, por la que se aprueba el Reglamento de Régimen Interior de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, con anterioridad a la aprobación del Acta de la sesión correspondiente.

Asimismo, se pone de manifiesto que contra la resolución a la que se refiere el presente certificado, que pone fin a la vía administrativa, podrá interponerse, con carácter potestativo, recurso de reposición ante esta Comisión en el plazo de un mes desde el día siguiente al de su notificación o, directamente, recurso Contencioso-Administrativo ante la Sala de lo Contencioso Administrativo de la Audiencia Nacional, en el plazo de dos meses a contar desde el día siguiente a su notificación, de acuerdo con lo establecido en el artículo 48.17 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, la Disposición adicional cuarta, apartado 5, de la Ley 29/1998, de 13 de julio, Reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa y el artículo 116 del la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, y sin perjuicio de lo previsto en el número 2 del artículo 58 de la misma Ley.

EL SECRETARIO



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Vº Bº

EL PRESIDENTE

Jaime Almenar Belenguer

Reinaldo Rodríguez Illera