



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

D. ALFONSO RAMOS DE MOLINS SAINZ DE BARANDA, 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 la Sesión nº 04/05 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 17 de febrero de 2005, se ha adoptado el siguiente:

ACUERDO:

Por el que se aprueba la:

RESOLUCIÓN EN VIRTUD DE LA CUAL SE PROCEDE A DECLARAR CONCLUSO EL CONFLICTO DE ACCESO ENTRE TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U. Y GRUPALIA INTERNET, S.A. POR DESISTIMIENTO DE LA SEGUNDA ENTIDAD

(DT 2004/1713)

ANTECEDENTES DE HECHO

Primero.- Con fecha 22 de octubre de 2004, tuvo entrada en la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones (CMT) escrito de Grupalia Internet, S.A. (en adelante, Grupalia) por el que plantea conflicto de acceso con la entidad Telefónica de España, S.A.U. (en adelante, Tesau) debido a la posible existencia de irregularidades en el procedimiento de ubicación de la central Madrid/Atocha.

Según Grupalia, Tesau ha incumplido los plazos definidos en la OBA porque ha denegado una central por falta de espacio, aproximadamente tres meses después de la solicitud inicial, y tras haber presentado a Grupalia los costes de coubicación, momento a partir del cual no tiene sentido denegar la solicitud por ese motivo. Grupalia añade que Tesau ha coubicado a otro operador cuya solicitud podría haber sido posterior a la suya sin que se le hubiese informado oportunamente.

Segundo.- En virtud del escrito presentado, y en conformidad con la habilitación competencial de esta Comisión y lo establecido en los artículos 68 y 89 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, modificada por la Ley 4/1999, de 13 de enero (en adelante, LRJPAC), se inició procedimiento administrativo para decidir todas las cuestiones planteadas por los interesados y aquellas otras derivadas del mismo.

Mediante escrito con fecha 4 de noviembre de 2004, se notificó a las entidades interesadas la apertura del correspondiente procedimiento administrativo, informándoles, asimismo, de la posibilidad de aducir alegaciones y aportar documentos u otros elementos de juicio con anterioridad al trámite de audiencia, en virtud de lo dispuesto por los artículos 35 y 79 de la LRJPAC. Simultáneamente a la comunicación de apertura del expediente, le fueron solicitados a Tesau una serie de datos sobre la central telefónica Madrid/Atocha.



Tercero.- Con fecha 18 de noviembre de 2004, tuvo entrada en la CMT escrito de Grupalia en el que pone de manifiesto que Tesau ha aceptado la solicitud de coubicación que previamente denegó por inexistencia de espacio, incumpliendo el procedimiento de la OBA y contradiciéndose con la denegación previa por falta de espacio.

Cuarto.- Con fecha 26 de noviembre de 2004, tuvo entrada en la CMT la respuesta de Tesau al requerimiento de información efectuado previamente por esta Comisión en donde aporta la información solicitada sobre la central objeto del presente expediente. Además añade que han empezado trabajos de ampliación de la sala para poder dar cabida tanto a Grupalia como a otros operadores que han presentado solicitudes de espacio posteriormente.

Quinto.- Con fecha 19 de enero de 2005, tuvo entrada en esta Comisión escrito de Grupalia en el que solicita que se tenga en cuenta su desistimiento respecto del conflicto de acceso planteado contra Tesau.

Sexto.- Mediante escrito con fecha 26 de enero de 2005, se notificó a Tesau el desistimiento instado por Grupalia respecto del conflicto de acceso suscitado.

Séptimo.- Con fecha 1 de febrero de 2005, tuvo entrada en esta Comisión escrito de Tesau en el que se manifiesta conforme con la decisión de desistimiento de Grupalia y solicita que se proceda al archivo del expediente de referencia.

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

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Desistimiento de solicitudes

La LRJPAC, en su artículo 87.1, contempla el desistimiento de su solicitud por parte del interesado como uno de los modos de terminación del procedimiento: *“Pondrán fin al procedimiento la resolución, el desistimiento, la renuncia al derecho en que se funde la solicitud, cuando tal renuncia no esté prohibida por el Ordenamiento Jurídico, y la declaración de caducidad. (...)”*. Los artículos 90 y 91 del mismo texto legal regulan el ejercicio, medios y efectos del derecho de desistimiento:

“Artículo 90. Ejercicio. 1.- Todo interesado podrá desistir de su solicitud o, cuando no esté prohibido por el Ordenamiento Jurídico, renunciar a sus derechos. 2.- Si el escrito de iniciación se hubiese formulado por dos o más interesados, el desistimiento o la renuncia sólo afectará a aquellos que la hubiesen formulado”.

“Artículo 91. Medios y efectos. 1.- Tanto el desistimiento como la renuncia podrán hacerse por cualquier medio que permita su constancia.

2.- La Administración aceptará de plano el desistimiento o la renuncia, y declarará concluso el procedimiento salvo que, habiéndose personado en el mismo terceros interesados, instasen éstos su continuación en el plazo de diez días desde que fueron notificados del desistimiento.

3.- Si la cuestión suscitada por la incoación del expediente entrañase interés general o fuera conveniente sustanciarla para su definición y esclarecimiento, la Administración



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

podrá limitar los efectos del desistimiento o la renuncia al interesado y seguirá el procedimiento”.

Del contenido de los preceptos citados se desprende que todo interesado, en este caso Grupalia y Tesau, podrá desistir de su solicitud (artículo 90.1 de la LRJPAC). Dicho desistimiento ha de realizarse por cualquier medio que permita su constancia (artículo 91.1 de la LRJPAC), requisito que cumple el escrito presentado por Grupalia. En consecuencia, tras dar por ejercido el derecho de desistimiento al que se refieren los artículos 90.1 y 91.1 de la citada LRJPAC por parte de Grupalia, esta Comisión, a la vista de que Tesau no insta la continuación del procedimiento y que, a tenor de lo deducido del expediente tramitado al efecto, no se da un interés general para su continuación ni se estima conveniente ni necesario sustanciar la cuestión objeto de aquél para su definición y esclarecimiento, ha de aceptar de plano el desistimiento, debiendo declarar concluso el Procedimiento.

En virtud de las consideraciones de hecho y de derecho expuestas, y tras el ejercicio por parte de Grupalia del derecho de desistimiento regulado en los artículos 90.1 y 91.1 de la LRJPAC, esta Comisión, en cumplimiento de lo previsto por la normativa de referencia en relación con el artículo 42.1 de la LRJPAC, y en particular por el artículo 91.2 de la misma,

RESUELVE

Único.- Tener por desistido a Grupalia en el presente procedimiento DT 2004/1713, en virtud de los artículos 90 y 91 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común y declarar concluso el mismo, procediéndose al cierre y archivo del mismo sin más trámite, por no existir motivo alguno que justifique su continuación.

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



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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.

Vº Bº

EL PRESIDENTE

EL SECRETARIO

Carlos Bustelo García del Real

Alfonso Ramos de Molins Sainz de Baranda