



## 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 la Sesión nº 42/05 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 1 de diciembre de 2005, se ha adoptado el siguiente

### ACUERDO

Por el que se aprueba la

### **RESOLUCIÓN DE LA SOLICITUD DE TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U. PARA LA NO APLICACIÓN DE PENALIZACIONES POR RETRASOS EN LA PROVISIÓN DE VARIOS SERVICIOS DE TENDIDO DE CABLEADO INTERNO A RED ELÉCTRICA TELECOMUNICACIONES, S.A.**

(DT 2005/1331)

### ANTECEDENTES DE HECHO

**Primero.-** Con fechas 29 de julio y 1 de agosto de 2005 Red Eléctrica Telecomunicaciones, S.A. (en adelante, Albura) solicitó a Telefónica de España, S.A.U. (en adelante, Tesau) tendidos de cableado interno (TCI) para pares completamente desagregados y compartidos, distribuidos en 125 centrales.

**Segundo.-** Con fecha 12 de agosto de 2005 tuvo entrada en esta Comisión escrito de Tesau en el cual solicita que, como consecuencia de la cláusula sobre exceso de pedidos recogida en los contratos tipo de acceso desagregado e indirecto de su oferta de acceso al bucle de abonado (OBA), se tenga por comunicada una posible situación de contingencia creada por el exceso de solicitudes de tendido de cableado realizadas por Albura, para que sea reconocida por esta Comisión y, por ello, no sean aplicables las penalizaciones asociadas.

**Tercero.-** Con fecha 17 de octubre de 2005 esta Comisión procedió a comunicar a los interesados la apertura del trámite de audiencia previo a la resolución definitiva, incluyendo un informe elaborado por los Servicios.

**Cuarto.-** Con fecha 7 de noviembre de 2005 tuvo entrada en la CMT escrito de Tesau solicitando la ampliación del plazo otorgado para efectuar alegaciones y aportar documentos.

**Quinto.-** Con fecha 15 de noviembre de 2005, se recibió en la CMT escrito de Tesau formulando alegaciones al informe enviado en el trámite de audiencia para que se consideren las peticiones de Albura desproporcionadas y excesivas, y se reconozca la exención en la aplicación de penalizaciones que pudieran derivarse.



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

**Sexto.-** Con fecha 15 de noviembre de 2005, se recibió en la CMT escrito de Albura formulando alegaciones al informe enviado en el trámite de audiencia en el que muestra su conformidad con el mismo.

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

### FUNDAMENTOS DE DERECHO

#### 1. Competencia de la CMT

La Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones (en adelante, LGT), en su artículo 48.2, indica que la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones tendrá por objeto, entre otras cuestiones, el establecimiento y supervisión de las obligaciones específicas que hayan de cumplir los operadores en los mercados de telecomunicaciones.

Dichas competencias generales se concretan en el mencionado artículo 48 al disponer, en el apartado 3.e), que para el cumplimiento de este objeto la Comisión ejercerá, entre otras, la función de 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 red en condiciones de red abierta, y la política de precios y comercialización por los prestadores de los servicios.

La LGT, en su artículo 11 apartado 4, establece 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.”* La letra a) del mencionado artículo 3 establece como objetivo de esta Ley, 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.

#### 2. Vigencia de las obligaciones de Tesau en materia de acceso al bucle

La Disposición transitoria primera de la LGT y la Disposición transitoria primera del Reglamento sobre mercados de comunicaciones electrónicas, acceso a las redes y numeración, aprobado por Real Decreto 2296/2004 de 10 de diciembre (Reglamento MAN), disponen que en los mercados de referencia actualmente existentes los operadores dominantes en dichos mercados y las obligaciones que tienen impuestas dichos operadores continuarán en vigor hasta que se fijen los nuevos mercados de referencia, las empresas con poder significativo en dichos mercados y sus obligaciones. Por ello, las obligaciones en materia de acceso al bucle impuestas a Tesau como operador dominante permanecerán en vigor hasta que se definan, en los términos establecidos por la LGT y su desarrollo reglamentario, los nuevos mercados de referencia y las obligaciones que resulten de aplicación a los operadores que sean designados con poder significativo en dichos mercados.



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Así pues, mantienen plena vigencia las obligaciones de Tesau derivadas del ya derogado Reglamento que establece las condiciones para el acceso al bucle de abonado de la red pública telefónica fija de los operadores dominantes (Reglamento de acceso al bucle de abonado), aprobado por el Real Decreto 3456/2000, de 22 de diciembre. A su vez, sigue en vigor el Reglamento (CE) nº 2887/2000, del Parlamento Europeo y del Consejo, de 18 de diciembre de 2000, sobre el acceso desagregado al bucle local (Reglamento comunitario sobre acceso al bucle).

Derivado de la obligación que estableció el artículo 11.1 del Reglamento de acceso al bucle de abonado y de conformidad con el artículo 3.1 del Reglamento comunitario sobre acceso al bucle y el artículo 7.4 del Reglamento sobre mercados de comunicaciones electrónicas, acceso a las redes y numeración, los operadores dominantes de redes fijas deben publicar una oferta de referencia de acceso al bucle. Conforme a lo anterior Tesau dispone de su OBA, oferta de referencia que le vincula constituyendo un conjunto de prestaciones que Tesau está obligada ofrecer.

### **3. Análisis de las peticiones de Albura**

Tesau ha comunicado a esta Comisión que Albura ha realizado una petición masiva del servicio de TCI, habiendo llegado a realizar un total de 750 peticiones en solo dos días laborables consecutivos, concretamente los días 29 de julio (252 peticiones) y 1 de agosto (498 peticiones).

Según los datos de Tesau, estas solicitudes se encuentran muy por encima de la media semanal de sus peticiones en 2005 (casi 15 veces superior) y suponen el 48% del total de solicitudes que ha realizado Albura durante el año 2005. Añade Tesau que en las fechas en que se han realizado las peticiones, los recursos tanto propios como de contratas son más escasos de lo habitual.

Tesau solicita que se reconozca la desproporción de las peticiones realizadas por Albura durante los días 29 de julio y 1 de agosto con el fin de que no le sean aplicables las penalizaciones asociadas a los retrasos de provisión de servicios. Esta solicitud tiene su base, siempre según Tesau, en una cláusula de los contratos tipo de la OBA donde se establece que Tesau podrá solicitar a esta Comisión el reconocimiento de un exceso puntual de pedidos o una situación de causa mayor, con el fin de que no le sean aplicables las penalizaciones definidas en la OBA.

No obstante, para comprender realmente la carga de trabajo asociada a las solicitudes de Albura se han estudiado en detalle las solicitudes de tendidos realizadas.

Albura ha solicitado la misma cantidad de tendidos en todas las centrales implicadas, concretamente ha solicitado 100 pares de tipo completamente desagregado y 500 pares de tipo compartido. Tesau computa la solicitud de estos 500 pares como 5 solicitudes diferentes, lo cual genera bastante confusión porque realmente, al tratarse de solicitudes para la misma central realizadas el mismo día, debería tomarse como una única solicitud. Otra muestra más que justifica considerar cada petición de 500 pares como una única solicitud es que el plazo de provisión para los 500 pares será de 10 días (porque es necesaria la habilitación inicial), y no serán 10 días para los 100 primeros y 6 días para los 400 restantes. Teniendo en cuenta este criterio se pasa de 750 solicitudes (252 del 29 de julio + 498 del 1 de agosto) a 250 solicitudes (84 + 166). Además, el número de centrales a las que deben dirigirse los técnicos de Tesau para

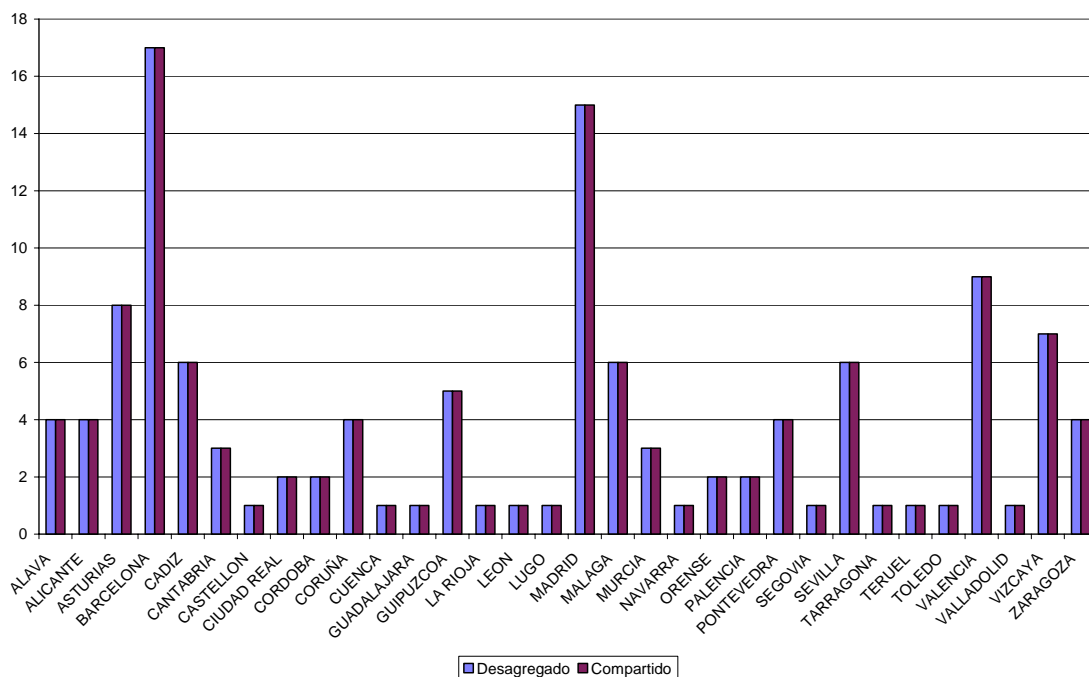


## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

hacer la instalación será la mitad, puesto que para cada central se han solicitado ambos tipos de tendido. Es decir, las centrales a las que deben acudir los técnicos son 125 (42 del día 29 de julio y 83 del día 1 de agosto).

	Según Tesau		Tras análisis geográfico	
	Desagregado	Compartido	Desagregado	Compartido
29 julio 2005	42	210	42	42
1 agosto 2005	83	415	83	83

Cuando se desglosan estas solicitudes por provincia, puesto que se supone que Tesau tendrá diferentes grupos de trabajo según el ámbito geográfico donde se ubican las centrales, se observa que la cantidad de trabajo es mucho menor de lo que parecía en un principio.



**Figura 1: Tendidos de cableado solicitados por Albura**

Se puede comprobar que la máxima cantidad de solicitudes corresponde a Barcelona, donde Tesau tiene un plazo de 10 días laborables, es decir, 2 semanas para enviar sus técnicos a 17 centrales diferentes a realizar la instalación de 34 tendidos de cableado, 17 para 100 pares completamente desagregados y 17 para 500 pares compartidos.

Teniendo en cuenta el volumen de bucles instalados en planta de Tesau distribuidos por todo el territorio nacional, cercano a los 17 millones de pares, no parece posible que Tesau no disponga de recursos suficientes para gestionar trabajos similares cuantitativa y cualitativamente para sus propios tendidos.



#### 4. Alegaciones de Tesau

Tesau no comparte el análisis realizado sobre las solicitudes de Albura puesto que, según su opinión, la CMT interpreta que supone el mismo esfuerzo y tiempo la provisión del servicio TCI para 500 pares que para 100.

Como es de suponer, esta Comisión nunca ha manifestado tal suposición. Lo que se indica en el análisis de las solicitudes de Albura es que la información proporcionada por Tesau para argumentar el exceso de peticiones debería adecuarse a lo especificado en la OBA. Tal y como reconoce la propia Tesau en sus alegaciones, en la OBA se permite que el operador pueda solicitar el servicio de TCI hasta para 600 pares por lo que las solicitudes de Albura para cada central en el mismo día se deben considerar como una única solicitud. Es evidente que los trabajos necesarios para instalar el TCI para 100 pares son menores que para 500 pares pero, como bien sabe Tesau, son mucho menores que 5 instalaciones de 100 pares en centrales diferentes, que es lo que parecía desprenderse de su escrito. En la definición de los plazos de provisión de estos servicios para la OBA se tuvo en cuenta que una solicitud podría implicar la instalación de tendidos para 600 pares.

Por otra parte, Tesau indica que existe una contradicción en las declaraciones de esta Comisión puesto que para el análisis estadístico de las solicitudes los TCI de 500 pares se consideran como una única solicitud, pero para el cálculo de penalizaciones se consideran individualmente.

Desde esta Comisión no se ha mencionado en ningún momento que el cálculo de las posibles penalizaciones se realice teniendo en cuenta que los TCI de una misma central se consideren como solicitudes individuales. Las penalizaciones por retraso en la provisión de los servicios quedan claramente especificadas en la OBA, y su valor es un porcentaje de la cuota de alta del servicio en cuestión. Lo que es evidente es que la cuota de alta, al igual que los trabajos necesarios, no es la misma para una solicitud de 100 pares que para una solicitud de 500.

En cuanto a la distribución de solicitudes por provincias, Tesau considera que las 17 solicitudes en la provincia de Barcelona es una cifra bastante alta, teniendo en cuenta que esa cifra se duplica cuando se añade al resto de operadores.

Esta Comisión no comparte la opinión de Tesau y considera que las 17 solicitudes de TCI realizadas por Albura para una provincia como Barcelona deberían ser perfectamente realizables para una empresa con los recursos de que dispone Tesau.

Sobre los recursos disponibles, Tesau no está de acuerdo cuando desde esta Comisión se señala que la capacidad de Tesau debería ser suficiente para atender estas peticiones teniendo en cuenta que gestiona casi 17 millones de líneas. Tesau entiende que no son comparables los trabajos que se presta a sí misma para sus servicios de ADSL minorista con los de TCI, sobre todo teniendo en cuenta que Tesau conoce sus propias previsiones de crecimiento pero no las de los operadores.

Esta Comisión tampoco comparte esta opinión de Tesau porque opina que existen trabajos similares a los TCI que Tesau se presta a sí misma para dar servicios minoristas. En cuanto a la inexistencia de previsiones de los operadores se le recuerda a Tesau que, según sus propias declaraciones en otros expedientes (DT 2005/511), los operadores ya envían previsiones de servicios OBA. De todas formas



## COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

en el expediente de modificación de la OBA se está tratando la posibilidad de establecer un procedimiento de envío de previsiones por parte de los operadores.

Por tanto, tras el análisis realizado de las solicitudes de Albura y teniendo en cuenta las alegaciones de los operadores interesados no parece que deban considerarse estas solicitudes como desproporcionadas tal y como solicitaba Tesau.

En virtud de las consideraciones de hecho y de derecho expuestas, esta Comisión

### RESUELVE

**Único.-** Que no se observa una situación de exceso de peticiones de Albura de tendidos de cableado interno como resultado de las solicitudes realizadas los días 29 de julio y 1 de agosto de 2005 que justifique la exención de penalizaciones por superación de los plazos máximos especificados en la OBA.

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.

Vº Bº EL PRESIDENTE

EL SECRETARIO

Reinaldo Rodríguez Illera

Jaime Almenar Belenguer