



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

DON 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 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 13 de octubre de 2005, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el que se aprueba la:

RESOLUCION POR LA QUE SE RESUELVE EL RECURSO POTESTATIVO DE REPOSICIÓN INTERPUESTO POR LA ENTIDAD VODAFONE ESPAÑA, S.A. CONTRA LA RESOLUCIÓN SOBRE LA VERIFICACIÓN DE LOS RESULTADOS DE LA CONTABILIDAD DE COSTES PRESENTADOS POR VODAFONE ESPAÑA, S.A. REFERIDOS AL EJERCICIO CORRESPONDIENTE AL PERIODO 1 DE ABRIL DE 2003 A 31 DE MARZO DE 2004.

En relación con el recurso potestativo de reposición interpuesto por VODAFONE ESPAÑA, S.A. contra la Resolución de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones sobre la verificación de los resultados de la contabilidad de costes presentados por VODAFONE ESPAÑA, S.A. referidos al ejercicio correspondiente al periodo 1 de abril de 2003 a 31 de marzo de 2004, el Consejo de esta Comisión ha adoptado en su sesión núm. 36/05, la siguiente Resolución:

Resolución de 13 de octubre de 2005, recaída en el expediente AJ 2005/1260

HECHOS

PRIMERO. En fecha 21 de julio de 2005, el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones aprobó la Resolución sobre la verificación de los resultados de la contabilidad de costes presentados por VODAFONE ESPAÑA, S.A. (en adelante VODAFONE) referidos al ejercicio correspondiente al periodo de 1 de abril de 2003 a 31 de marzo de 2004. La citada Resolución, acordaba declarar que la aplicación para dicho ejercicio del sistema de contabilidad de costes utilizado por VODAFONE resultaba conforme a los Principios, Criterios y Condiciones establecidos por la Resolución de esta Comisión de fecha 15 de julio de 1999



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

excepto en lo que se refiere a los puntos reseñados en los apartados IV y V de la misma, requiriendo a VODAFONE a introducir dichas modificaciones en aplicaciones sucesivas.

SEGUNDO. Mediante escrito de fecha de 26 de agosto de 2005, con entrada en el Registro de esta Comisión ese mismo día, VODAFONE interpuso recurso potestativo de reposición contra la resolución antes referida, solicitando que se revisara el contenido de la misma sobre la base de las siguientes alegaciones:

Única.- Sobre la modificación requerida por la Comisión relativa a la asignación de determinados costes a servicios en función de ingresos.

VODAFONE incide en que determinados conceptos recogidos en la Resolución recurrida, en el apartado *“valoración de los resultados presentados por VODAFONE”*, requieren la modificación del criterio que VODAFONE había establecido como *“ingresos por servicio”*. En este sentido, la Resolución recurrida, insta a VODAFONE a que el criterio de reparto *“ingresos por servicio”* ha de englobar la totalidad de los ingresos reflejados de VODAFONE y no sólo parte de los mismos, como viene aplicando dicha operadora en su Sistema de Contabilidad de Costes. A este respecto, procede a hacer las siguientes consideraciones:

1. Imposibilidad de implementación de la modificación requerida por la Comisión en el Sistema de Contabilidad de Costes de VODAFONE manteniendo el esquema de fases actual del Sistema.

Manifiesta que la implementación en el Sistema de Contabilidad de Costes de VODAFONE de la modificación requerida por la Comisión supone la alteración del esquema general de fases del modelo aprobado por la Comisión en su Resolución de 16 de mayo de 2002.

Así, la modificación introducida por la Resolución recurrida requeriría de una fase intermedia, con las consecuencias, tanto a nivel técnico como económico que describen en el Anexo a su recurso.

2. Impacto despreciable en resultados de la modificación requerida por la Comisión en el Sistema de Contabilidad de Costes de VODAFONE.

Pone de relieve la recurrente que existe una diferencia mínima entre la interpretación del criterio de reparto *“ingresos por servicio”* dada por VODAFONE, respecto de la dada por la Resolución de la Comisión, y que, sin



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

embargo su implementación, por los motivos que han manifestado con anterioridad, resultaría enormemente complicada para VODAFONE.

Por su parte, señala que el criterio utilizado en la actualidad por VODAFONE responde mejor al principio de causalidad que debe presidir la contabilidad de costes, que el apuntado por la Resolución. Argumenta que además de suponer un muy alto porcentaje del total de los ingresos reflejados, los ingresos previstos por el Sistema de VODAFONE son los que más directamente están relacionados con los servicios percibidos por el cliente, es decir, los ingresos relacionados con el tráfico cursado, servicio de voz y de mensajes cortos.

Apunta que según el artículo 53.2 de la LRJPAC, el contenido de los actos administrativos se ajustará a lo dispuesto por el ordenamiento jurídico y será determinado y adecuado a los fines de aquéllos. Concluye que si el fin pretendido por la Comisión es el respeto al principio de causalidad, no parece lo más adecuado para su consecución, la imposición de una modificación de un criterio de reparto de naturaleza ya causal, cuando ello lleva aparejada una difícil implementación para VODAFONE.

TERCERO. - Mediante escrito del Secretario de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de fecha 13 de septiembre de 2005, se cumplió el trámite de información al interesado previsto en el artículo 42.4 de la LRJPAC.

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

FUNDAMENTOS DE DERECHO

A. FUNDAMENTOS JURÍDICOS PROCEDIMENTALES

Primero.- Calificación.

El artículo 107 de la LRJPAC establece que contra las resoluciones, entre otros actos, podrán interponerse por los interesados los recursos de alzada y potestativo de reposición, que cabrá fundar en cualquiera de los motivos de nulidad o anulabilidad previstos en los artículos 62 y 63 de dicha Ley.

La recurrente califica expresamente su escrito como recurso de reposición, por lo que teniendo en cuenta lo anterior y que las Resoluciones de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones ponen fin a la vía administrativa procede, a tenor de lo establecido en el artículo 116 de la LRJPAC, que prevé que los actos



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

administrativos que pongan fin a la vía administrativa podrán ser recurridos en reposición ante el mismo órgano que lo hubiera dictado, calificar el escrito presentado como recurso potestativo de reposición interpuesto contra la Resolución de esta Comisión de fecha 21 de julio de 2005.

Segundo.- Competencia y plazo para resolver.

De conformidad con lo establecido en el artículo 116 de la LRJPAC, la competencia para resolver el presente recurso corresponde al Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, por ser el órgano administrativo que dictó el acto impugnado.

El presente recurso deberá ser resuelto y su resolución notificada en el plazo de un mes contado desde el día siguiente a su interposición, según lo establecido en el artículo 117.2 de la misma ley y, siempre teniendo en cuenta las posibles suspensiones que afecten al transcurso del plazo máximo.

Tercero.- Admisión a trámite.

El recurso de reposición de la entidad VODAFONE ha sido interpuesto cumpliendo con los requisitos de forma establecidos en el artículo 110.1 de la LRJPAC. Asimismo se ha interpuesto dentro del plazo de un mes previsto en el artículo 117 de la misma Ley, por lo que, teniendo en cuenta lo anterior, procede admitirlo a trámite.

B. FUNDAMENTOS JURÍDICOS MATERIALES.

1. Sobre la modificación requerida por la Comisión relativa a la asignación de determinados costes a servicios en función de ingresos.

El recurso de VODAFONE se centra, en concreto, en las modificaciones instadas por la Comisión en su Sistema de Contabilidad de Costes, con respecto a las siguientes referencias:

Referencia	Título de la conclusión del informe de auditoría	Respuesta de la CMT
1	Coste directo de materiales, ventas, coste directo de comisiones, compras y logística [V.1]	B) Vodafone debe asignar los costes a servicios en función de ingresos conforme a la propuesta de E&Y.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

5	Pérdida de contratos comerciales incobrables [V.8]	Vodafone debe asignar los costes a servicios en función de ingresos conforme a la propuesta de E&Y.
7	Prestación de servicios informáticos (TI) a la actividad de ventas [V.12]	A) Vodafone debe asignar los costes a servicios en función de ingresos conforme a la propuesta de E&Y.
8	Marketing [V.13] de servicios informáticos (TI) a facturación al cliente final [V.14]	Vodafone debe incorporar esta modificación.
10	Relación con carriers y terceros operadores [V.15]	Vodafone debe asignar los costes a servicios en función de ingresos conforme a la propuesta de E&Y.
11	Dirección financiera y Control interno, Recursos Humanos, Servicios generales y Prestación de servicios informáticos (TI) a departamento secundario y de soporte [V.16]	Vodafone debe asignar los costes a servicios en función de ingresos conforme a la propuesta de E&Y.
12	Atención al cliente y Prestación de servicios informáticos (TI) a atención al cliente [V.17]	Vodafone debe asignar los costes a servicios en función de ingresos conforme a la propuesta de E&Y.
17	Activaciones (Altas/bajas)	Vodafone debe asignar los costes a servicios en función de ingresos conforme a la propuesta de E&Y.

En el desarrollo de dichas modificaciones, esta Comisión resuelve que el reparto de "*ingresos por servicios*" debe englobar la totalidad de los ingresos reflejados de VODAFONE y no solamente una parte de los mismos recogidos en las cuentas de los subgrupos 9010500000, 9010600000 y 9010700000 como viene aplicando VODAFONE en su Sistema de Contabilidad de Costes (en adelante, el Sistema).

Sobre este asunto, VODAFONE alega que la implementación de dichas modificaciones llevaría a la modificación del Sistema, manteniendo el esquema de fases actual.

A este respecto, debe decirse que en ningún momento esta Comisión ha fijado un sistema de tres fases. Es decir, esta Comisión establece un Sistema mínimo de fases en las que deben presentarse la información, pero el sistema puede tener



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

más fases intermedias, que en la práctica existen, y que desde el punto de vista del regulador no son necesarias de observar. Este tipo de fases intermedias se utilizan habitualmente para asignar criterios compuestos como son las asignaciones de los costes de Recursos Humanos, Dirección General..., aunque son transparentes con la presentación en tres fases.

VODAFONE también alega que la modificación del modelo, debido a la complejidad en su implantación, resulta desproporcionada respecto del impacto de la modificación expuesta. Por ello, entiende que esta medida no resultaría conforme al artículo 53.2 de la LRJPAC, cuando establece que *“el contenido de los actos se ajustará a lo dispuesto por el ordenamiento jurídico y será determinado y adecuado a los fines de aquéllos.”*

VODAFONE alega también que la inclusión exclusiva de los subgrupos indicados representa el [CONFIDENCIAL] de los ingresos relacionados con servicios y, que por tanto, la modificación propuesta por esta Comisión sobre los resultados de VODAFONE es despreciable.

En respuesta a estas alegaciones debe expresarse que el criterio correcto sería la asignación en función del total de ingresos reflejados, pues al formar parte de la actividad de la empresa, los costes deben asignarse en función del total de los ingresos y no solo de una parte de ellos. Puede aclararse del siguiente modo: en un extremo, una empresa podría ofrecer un servicio “gratis”, es decir, sin ingresos directos para dicho servicio (o producto), pero la empresa podría obtener gracias a dicha opción otros ingresos que indirectamente se pudieran asignar al servicio o producto. Por ello, es necesario que el criterio de asignación en función de los ingresos utilice todos los ingresos reflejados y no solo una parte de ellos, tal y como se describió en la propia Resolución recurrida:

«En la distribución de costes a servicios en función de ingresos se han de tener en cuenta la totalidad de ingresos asignados a servicios a partir de las cuentas de ingresos reflejados. Los inductores/conductores de dichos costes deben abarcar la totalidad de los ingresos pues, si bien parte de dichos ingresos no son de asignación directa, sí forman parte del conjunto de operaciones y de la actividad de la Operadora, por lo que no debería influir en el criterio de reparto que la imputación previa de esos ingresos haya sido directa o no.»

Sin embargo, teniendo en cuenta que los ingresos directamente asignables son alrededor del [CONFIDENCIAL] (del [CONFIDENCIAL] según los cálculos de esta Comisión), es razonable pensar que los impactos sobre el coste final debido a la introducción de esta modificación son poco apreciables.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

En efecto, la modificación de los criterios solicitada por esta Comisión se valora en unos [CONFIDENCIAL] euros/minuto sobre el coste final del minuto de terminación. Por tanto, ante la escasa materialidad de esta modificación y el impacto en el modelo, parece razonable no incluir dicha modificación en el momento actual, pero sí es adecuado establecer un procedimiento mediante el cual se compruebe que la no incorporación de dicha modificación sigue teniendo un impacto menor en el resultado final en contabilidades posteriores.

Por ello, el operador deberá comprobar en las siguientes contabilidades presentadas que el total de los ingresos reflejados por servicios según las cuentas previamente indicadas no es menor que un 80% del total de ingresos reflejados.

De este modo, resulta posible integrar los fines previstos por las modificaciones instadas en el Sistema de VODAFONE, sin causar un desproporcionado perjuicio a dicha operadora, en aplicación de los criterios que han de regir la actuación administrativa y que han sido invocados por la recurrente.

Por último, señalar que la cuantificación de las objeciones formuladas por E&Y para la contabilidad del ejercicio de 1 de abril de 2003 a 31 de marzo de 2004, y el consiguiente recálculo de los costes de las partidas siguen siendo válidas manteniéndose sin modificar el apartado "VI.2. Publicidad de los resultados revisados" de la Resolución recurrida.

Vistos los citados antecedentes y fundamentos jurídicos, esta Comisión

RESUELVE

PRIMERO.- Estimar parcialmente el recurso de reposición interpuesto por la entidad VODAFONE ESPAÑA, S.A. contra la Resolución de esta Comisión de fecha 21 de julio de 2005, sobre la verificación de los resultados de la contabilidad de costes presentados por VODAFONE ESPAÑA, S.A., referidos al ejercicio correspondiente al periodo 1 de abril de 2003 a 31 de marzo de 2004, en el siguiente sentido:

No será necesario introducir las modificaciones instadas por la Comisión en las citadas referencias 1 B), 5, 7 A), 8, 10, 11, 12 y 17. No obstante resultará preciso establecer un control sobre los ingresos asignados directamente a servicios (subgrupos 9010500000, 9010600000 y 9010700000) de manera que éstos no sean menos de un 80% del total de ingresos reflejados. En caso que fuera menor, se debería volver a comprobar si se deben incluir las modificaciones descritas.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

SEGUNDO.- Declarar la confidencialidad de los siguientes aspectos:

- Las cuantificaciones relativas a los ingresos y costes contenidas tanto en el escrito de interposición de recurso presentado por VODAFONE, como en la presente Resolución.
- El anexo al escrito de recurso de reposición formulado por VODAFONE en el que se detalla el impacto de la implementación de la modificación requerida por la Comisión en los sistemas de dicha operadora.

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 resuelve un recurso potestativo de reposición, no puede interponerse de nuevo dicho recurso de reposición. No obstante, contra la misma puede interponerse 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 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 SECRETARIO

EL PRESIDENTE

Jaime Almenar Belenguer

Reinaldo Rodríguez Illera