



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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 22/06 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, celebrada el día 15 de junio de 2006 se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el cual, en relación con el expediente RO 2006/338 se aprueba la siguiente

RESOLUCIÓN POR LA QUE SE DECLARA CONCLUSO EL PERIODO DE INFORMACIÓN PREVIA EN RELACIÓN CON PRESUNTAS RESTRICCIONES A LA INTERCONEXIÓN DE LLAMADAS A DETERMINADOS NÚMEROS DE TARIFICACIÓN ADICIONAL POR PARTE DE RETEVISIÓN MÓVIL, S.A. Y SE RESUELVE NO INICIAR UN PROCEDIMIENTO SANCIONADOR

ANTECEDENTES DE HECHO

Primero.- Denuncia que dio lugar al inicio del período de información previa

Con fecha de 9 de marzo de 2006 tuvo entrada en el Registro de esta Comisión escrito de AVANCES EN TELEFONÍA, S.L. (en adelante, AVANCES EN TELEFONÍA) mediante el cual se denuncia el incumplimiento, por parte de la entidad RETEVISIÓN MÓVIL, S.A. (en adelante, AMENA), de sus obligaciones en materia de interconexión al restringir el acceso a números de tarificación adicional configurados como de libre acceso (códigos 803, 806 y 807 seguidos por cifras inferiores a 6) cuando las llamadas se efectúan desde teléfonos móviles con contrato tanto en la modalidad “post-pago” como “pre-pago”.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

En su escrito AVANCES EN TELEFONÍA manifiesta que, ante la imposibilidad de lograr el acceso a los servicios prestados bajo esa numeración se pusieron en contacto con el servicio de atención al cliente de AMENA donde se les informó *“de la realidad de dichas restricciones, y que se avalan en la Orden Ministerial 2410/2004”*, así como de la necesidad de proceder a solicitar de forma expresa el acceso a los servicios de tarificación adicional.

Entiende AVANCES EN TELEFONÍA que *“esta actitud de la denunciada resulta a todas luces no sólo incompatible con la normativa sectorial, sino contraria a ésta, al interrumpir conscientemente la interconexión a determinados rangos. (...) Esta forma de actuar por la denunciada contraviene, (...) el **Principio General de interconexión previsto en la Ley General de Telecomunicaciones**”* además de incurrir en determinadas irregularidades. A continuación se hace referencia a la Disposición Adicional Única de la Orden PRE/2410/2004¹ en la que se dispone que no serán de libre acceso los códigos de tres o cuatro cifras atribuidos a servicios de tarificación adicional de precios superiores, entre los que se incluyen los prestados a través de los códigos 803, 806 y 807 seguidos por las cifras 6, 7, 8 ó 9.

Asimismo, la denunciante alude a un “informe de incidencia” emitido por el GRUPO ONO, y aportado con posterioridad, en el que se señala que se ha detectado *“un problema para recibir llamadas desde móviles prepago de Amena a los números de Red Inteligente (80x) que tiene contratados con ONO”*. Los citados números empiezan por 8034, 8065 y 8075, numeración que en principio es de libre acceso.

En este sentido, continúa el informe indicando que puestos en contacto con AMENA, ésta responde que *“no hay avería, que el cliente tiene que llamar al 470, y solicitar que se le habilite la posibilidad de llamar a estas numeraciones. Amena tiene restringidas estas numeraciones y es el usuario de AMENA quien debe de ponerse en contacto con su proveedor”*.

Por último, señala ONO en su informe que *“el origen de la incidencia es porque Amena tiene restringidas las llamadas de los móviles de prepago a las numeraciones de Red Inteligente (80X) de cualquier operador, a pesar de que la orden ministerial se refiere a los 907, 803, 806 y 807 seguidos de un 6, un 7, un 8 ó un 9, pero nuestro cliente tiene números que empiezan por 8034, 8065 y 8075 a los cuales sí que se debería poder llamar”*.

“La solución que ofrece Amena es que cada cliente se ponga en contacto con su servicio de Atención al Cliente y solicite que le habiliten las llamadas a este tipo de números (80X)”.

¹ Orden PRE/2410/2004, de 20 de julio, por la que se modifica la Orden PRE/361/2002, de 14 de febrero.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Por todo lo anterior, AVANCES EN TELEFONÍA insta a esta Comisión a que se proceda a la apertura de un procedimiento por el que se declare la improcedencia de la forma de actuar de AMENA, así como que se proceda a la apertura del correspondiente procedimiento sancionador. Por último, solicita la imposición de medias provisionales para el restablecimiento de la interoperabilidad.

Segundo.- Apertura del período de información previa

A la vista de este escrito y en virtud de lo dispuesto en el artículo 69.2 de la Ley 30/1992 de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común (en adelante, LRJPAC) y en el artículo 12 del Reglamento del Procedimiento para el ejercicio de la Potestad Sancionadora, aprobado por Real Decreto 1398/1993, de 4 de agosto (en adelante, Reglamento del Procedimiento para el ejercicio de la Potestad Sancionadora), con fecha 17 de marzo de 2006 esta Comisión envió a la entidad AVANCES EN TELEFONÍA, y posteriormente a AMENA, sendos escritos mediante los cuales se comunicaba la apertura de un período de información previa con el fin de conocer las circunstancias del caso y la conveniencia o no de iniciar un procedimiento sancionador.

Asimismo, mediante el citado escrito se requirió a la entidad AVANCES EN TELEFONÍA para que en el plazo de 10 días presentase en esta Comisión copia del informe del departamento de incidencias de ONO al que hacía referencia en su escrito de 6 de marzo de 2006, cuyo contenido ha sido recogido en el apartado anterior.

Tercero.- Alegaciones de AMENA

Con fecha 28 de abril de 2006 tuvo entrada en el Registro de esta Comisión escrito de alegaciones de AMENA en el que manifiesta que de conformidad con el apartado Cuarto.2 párrafo quinto de la Orden PRE/361/2002, de 14 de febrero, de desarrollo, en lo relativo a los derechos de los usuarios y a los servicios de tarificación adicional, del Título IV del Reglamento del Servicio Universal (en adelante, Orden de Servicios de Tarificación Adicional), modificado por la Orden PRE/2410/2004, de 20 de julio, AMENA no ha incumplido las obligaciones de acceso e interoperabilidad.

Así, dicho apartado dispone que *“sin perjuicio de lo anterior, los operadores de acceso previa notificación con un mes de antelación al Instituto Nacional de Consumo, a la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información y a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, podrán determinar los rangos de numeración definidos por códigos de tres o cuatro cifras, cuyo acceso requerirá una solicitud expresa de conexión de sus abonados”*.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

AMENA acompaña su escrito de alegaciones con copia del comunicado de fecha 26 de julio de 2004 dirigido a la Dirección General de Telecomunicaciones en el que *"comunica a los efectos oportunos que en el plazo de un mes el acceso desde su red a los rangos de numeración definidos por los códigos 907, 803, 806 y 807 requerirá el consentimiento previo y expreso de los clientes para su conexión"*. Asimismo, esta información le fue comunicada a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones mediante escrito de fecha 26 de julio de 2004.

Asimismo, AMENA pone de manifiesto que esta actuación ya había sido denunciada por AVANCES EN TELEFONÍA, dando lugar a la apertura de un periodo de información previa², que esta Comisión decidió declarar concluso al no haber indicios de incumplimiento por parte de Amena de sus obligaciones en materia de interoperabilidad de servicios para las llamadas a números de tarificación adicional.

Cuarto.- Escrito de NANICO Telecomunicaciones, S.A.

Con fecha 31 de marzo de 2006, se recibió en esta Comisión un escrito remitido por D. Rafael Gandía Peris, en nombre y representación de la entidad NANICO DISTRIBUCIONES, S.L., en el que solicita se tenga por personada a la citada entidad *"en el asunto de RO 2006/338, dándose traslado a esta parte de copia de cuantas actuaciones y diligencias se hubieren practicado hasta la fecha"*.

Las informaciones previas deben ser configuradas como unas actuaciones accesorias y previas al procedimiento administrativo principal, de carácter sancionador, de manera que sin perjuicio de que se les pueda dotar de una unidad formal, no pueden configurarse como un procedimiento independiente en sí mismo ya que en todo caso, su finalidad es la determinación de la conveniencia o no de abrir el correspondiente procedimiento administrativo. En consecuencia esta Comisión consideró que no procedía acceder a la solicitud presentada por NANICO DISTRIBUCIONES, S.L, dado que dicha entidad no ostenta ningún derecho o interés legítimo, siquiera como denunciante, a la imposición de sanciones a AMENA.

A los anteriores hechos le son de aplicación los siguientes

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Primero.- Habilitación Competencial

² Resolución de 17 de febrero de 2005 (RO 2004/1718).



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

El artículo 48.2 de la LGTel dispone que 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 ello ejercerá las funciones atribuidas en el punto tercero del mismo artículo, incluida el ejercicio de la potestad sancionadora en los términos previstos en la citada Ley.

Concretamente, el artículo 58 de la LGTel atribuye la competencia sancionadora a esta Comisión cuando se trate de infracciones muy graves tipificadas en los párrafos q) a x) del artículo 53, infracciones graves tipificadas en el párrafo p) y, en el ámbito material de su actuación, en el párrafo q) del artículo 54, e infracciones leves tipificadas en el párrafo d) del artículo 55, respecto de los requerimientos por ella formulados.

Por otra parte, esta Comisión adecuará sus actuaciones a lo previsto en la LRJPAC, texto legal al que, en virtud de lo dispuesto en el artículo 2 del Real Decreto 1994/1996, de 6 de septiembre, por el que se aprueba el Reglamento de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, se sujeta el ejercicio de las funciones públicas que esta Comisión tiene encomendadas.

En concreto los artículos 68 y 69.1 de la LRJPAC habilitan a esta Comisión a iniciar procedimientos de oficio, y el artículo 69.2 establece que el órgano competente podrá abrir de oficio un periodo de información previa, con el fin de conocer las circunstancias del caso concreto y la conveniencia de iniciar o no un procedimiento administrativo al respecto.

Segundo.- Valoración de las actuaciones realizadas

Antes de proceder al examen de la cuestión planteada, esta Comisión desea poner de manifiesto que la presente denuncia guarda identidad sustancial con la Resolución de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de 17 de febrero de 2005³, tanto en cuanto a los sujetos y objeto (desconexión a la numeración de tarificación adicional de rangos inferiores) como a los fundamentos alegados.

Por lo que se refiere al análisis de la conducta denunciada, debemos señalar que el apartado cuarto.2 de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional establece que *«el acceso a los servicios de tarificación adicional, para todos los*

³ RO 2004/1718



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

abonados al servicio telefónico disponible al público, se realizará de conformidad con lo dispuesto en la normativa sobre acceso y numeración.

Sin perjuicio de lo expuesto en el párrafo anterior, con carácter excepcional y previa audiencia del Instituto Nacional del Consumo y del Consejo de Consumidores y Usuarios, el Secretario de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información podrá determinar, mediante Resolución y en aplicación del Plan Nacional de Numeración para los Servicios de Telecomunicaciones, los números, o rangos de numeración definidos por códigos de tres o cuatro cifras que no sean de libre acceso. En estos casos, los abonados que lo deseen, deberán solicitar expresamente a su operador la conexión a estos servicios mediante solicitud escrita con indicación de la fecha y firma del abonado o de su representante o apoderado.»

En este sentido, la Disposición adicional única de la Orden PRE/2410/2004 dispone que no serán de libre acceso los servicios de tarificación adicional que se presten a través de los siguientes códigos: 907 y códigos de tres o cuatro cifras atribuidos a servicios de tarificación adicional de precios superiores, entre los que se incluyen los prestados a través de los códigos 803, 806 y 807 seguidos por las cifras 6, 7, 8 ó 9.

Sin perjuicio de lo anterior y como excepción a la regla general, el párrafo quinto del apartado cuarto.2 de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional permite a “los operadores de acceso, previa notificación con un mes de antelación al Instituto Nacional de Consumo, a la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información y a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, (...)determinar los rangos de numeración definidos por códigos de tres o cuatro cifras, cuyo acceso requerirá una solicitud expresa de conexión de sus abonados”.

A la vista de lo dispuesto en el apartado cuarto.2 de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional, la única excepción normativamente establecida al régimen de libre acceso para los servicios comprendidos en niveles de retribución más bajos de los servicios de tarificación adicional la constituye la posibilidad para un operador de configurarlos como de acceso *opt-in*, es decir, previa solicitud del abonado.

En cumplimiento de esta previsión, AMENA con fechas 26 y 30 de julio de 2004, respectivamente, comunicó al Instituto Nacional de Consumo, a la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información y a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones su intención de que “*en el plazo de un mes el acceso desde su red a los rangos de numeración definidos por la códigos 907, 803, 806 y 807 requerirá el consentimiento previo y expreso de los clientes para su conexión*”. Por tanto, la comunicación de Amena se refiere a todos los rangos de numeración de los servicios de tarificación adicional.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Esta decisión afecta a los niveles inferiores de retribución de los servicios de voz exclusivos para adultos (código 803), los servicios de voz de ocio y entretenimiento (código 806) y servicios de voz profesionales (código 807), pues las numeraciones elevadas de estos y todos los servicios prestados sobre sistemas de datos, en principio, de acuerdo con la disposición adicional única no son de libre acceso.

Este proceder resulta conforme con lo dispuesto en el apartado cuarto.2 párrafo quinto de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional. Asimismo, Amena ha recogido la citada circunstancia en el contrato-tipo que realiza con sus abonados, el cual en su cláusula 12.g, "Derechos y obligaciones del cliente"⁴, establece que el cliente tendrá derecho a *"solicitar expresamente la conexión de los servicios de llamadas de tarifas superiores y de llamadas internacionales, y solicitar su desconexión..."*.

En definitiva, se puede concluir que de las actuaciones obrantes en el expediente no se puede deducir que AMENA haya incumplido sus obligaciones en materia de interconexión e interoperabilidad de los servicios para las llamadas a números de tarificación adicional, ya que, de conformidad con la excepción prevista en el apartado cuarto.2 párrafo quinto de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional, AMENA ha comunicado que el acceso desde su red a rangos de numeración definidos por los códigos 907, 803, 806 y 807 requerirá el consentimiento previo y expreso de sus clientes para su conexión. De ahí que deba concluirse la improcedencia de la incoación de un expediente sancionador.

Vistos los citados antecedentes de hecho y fundamentos de derecho, esta Comisión,

RESUELVE

Único.- Declarar concluso el periodo de información previa de referencia, y resolver no iniciar un procedimiento sancionador al respecto, al no haber indicios de incumplimiento por parte de RETEVISIÓN MÓVIL, S.A. de sus obligaciones en materia de interoperabilidad de los servicios para las llamadas a números de tarificación adicional.

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

⁴Condiciones Generales del Contrato del Servicio Telefónico móvil pospago de AMENA.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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 1.ocho de la Ley 12/1997, de 24 de abril, de Liberalización de las 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.

EL SECRETARIO

Vº Bº EL PRESIDENTE

Jaime Almenar Belenguer

Reinaldo Rodríguez Illera