



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

RESOLUCIÓN POR LA QUE SE PROCEDE A RECTIFICAR EL ERROR MATERIAL ADVERTIDO EN LA RESOLUCIÓN DEL CONSEJO DE LA COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES DE FECHA 14 DE SEPTIEMBRE DE 2006 SOBRE LA MODIFICACIÓN DE LA OFERTA DE ACCESO AL BUCLE DE ABONADO (OBA) DE TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U. (MTZ 2005/1054; AJ 2009/1234).

HECHOS

PRIMERO.- Resolución de 14 de septiembre de 2006 de modificación de la Oferta de acceso al Bucle de Abonado de Telefónica de España, S.A.U. (OBA).

Mediante Acuerdo adoptado por el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, de fecha 14 de septiembre de 2006, en el expediente MTZ 2005/1054, se aprobó la Resolución de modificación de la Oferta de acceso al Bucle de Abonado de Telefónica de España, S.A.U. (OBA).

SEGUNDO.- Apreciación de oficio de un error material en la Resolución de 14 de septiembre de 2006.

Tras la aprobación de la Resolución de 14 de septiembre de 2006 antes referida se ha apreciado en la misma un error material, concretamente de un error caligráfico relativo a la forma de cuantificación del aval correspondiente a los servicios de acceso desagregado y compartido en torno a la expresión “medida” incluida en el Punto II.12.2.6 de los Fundamentos de Derecho, relativo a la Cláusula 5.3 “Mecanismos de aseguramiento de pago” de los contratos tipo del acceso completamente desagregado y compartido, concretamente en su apartado 2, párrafo tercero, en el sentido de que donde dice “medida” debería decir “media” (página 218, última línea, de la citada Resolución).

El error material a rectificar es patente y claro y se aprecia con la simple lectura y teniendo en cuenta el contexto y análisis que se realiza en la propia Resolución.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

I.- FUNDAMENTOS JURÍDICOS PROCEDIMENTALES.

PRIMERO.- Calificación del acto.

El artículo 105.2 de la Ley de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común (en adelante, LRJPAC) declara que *“Las Administraciones Públicas podrán, asimismo, rectificar en cualquier momento, de oficio o a instancia de los interesados, los errores materiales, de hecho o aritméticos existentes en sus actos”*.

SEGUNDO.- Competencia para resolver.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Mediante Resolución del Consejo de esta Comisión de fecha 8 de mayo de 2008¹ se aprobó *“Delegar en el Secretario de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones el ejercicio de la competencia para llevar a cabo, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 105.2 de la LRJPAC, la rectificación de los errores materiales, aritméticos o de hecho de las resoluciones o actos que apruebe el Consejo de esta Comisión.”*

En este sentido, el artículo 13.4 de la LRJPAC dispone que las resoluciones administrativas que se adopten por delegación, indicarán expresamente esta circunstancia y se considerarán dictadas por el órgano delegante.

Teniendo en cuenta que la Resolución cuya rectificación es objeto del presente procedimiento fue dictada por el Consejo y que éste ha delegado en el Secretario de esta Comisión la competencia referente al artículo 105.2 de la LRJPAC, es competente para resolver este expediente el Secretario de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones.

TERCERO.- Omisión del trámite de audiencia.

Dado que en el procedimiento al que pone fin esta Resolución no se han tenido en cuenta otros hechos ni otras alegaciones y pruebas que las relativas a la apreciación del error material advertido, en virtud de lo establecido en el artículo 84.4 de la LRJPAC, se ha prescindido del trámite de audiencia en el presente procedimiento.

II. - FUNDAMENTOS JURÍDICOS MATERIALES.

PRIMERO.- Concepto y regulación de la rectificación de errores materiales.

El Tribunal Supremo ha definido la rectificación o subsanación de errores materiales a que hace referencia el artículo 105.2 de la LRJPAC como un *“procedimiento excepcional de modificación de los actos administrativos, que, por su naturaleza excepcional, ha de ser utilizado para los casos expresamente previstos”* (Sentencia del Tribunal Supremo de 26 de febrero de 1996 -RJ 1996/1796-).

La jurisprudencia constante, y entre otras, las Sentencias del Tribunal Supremo de 15 de febrero de 2006 (RJ 2006/1754), de 18 de junio de 2001 (RJ 2001/9512) y de 11 de diciembre de 1993 (RJ 1993/10065) viene exigiendo una serie de requisitos necesarios para la rectificación de errores materiales, que son los siguientes:

1. Que se trate de simples equivocaciones elementales de nombres, fechas, operaciones aritméticas o transcripciones de documentos;
2. Que el error se aprecie teniendo en cuenta exclusivamente los datos del expediente administrativo en el que se advierte;
3. Que el error sea patente y claro, sin necesidad de acudir a interpretaciones de normas jurídicas aplicables;
4. Que no se proceda de oficio a la revisión de actos administrativos firmes y consentidos;

¹ BOE número 142 de 12 de junio de 2008, páginas 27001 a 27004.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

5. Que no se produzca una alteración fundamental en el sentido del acto (pues no existe error material cuando su apreciación implique un juicio valorativo o exija una operación de calificación jurídica);
6. Que no padezca la subsistencia del acto administrativo es decir, que no genere la anulación o revocación del mismo, en cuanto creador de derechos subjetivos, produciéndose uno nuevo sobre bases diferentes y sin las debidas garantías para el afectado, pues el acto administrativo rectificador ha de mostrar idéntico contenido dispositivo, sustantivo y resolutorio que el acto rectificado, sin que pueda la Administración, so pretexto de su potestad rectificatoria de oficio, encubrir una auténtica revisión; y
7. Que se aplique con un hondo criterio restrictivo.

SEGUNDO.- Aplicación del concepto y de la regulación de la rectificación de errores materiales en el presente caso.

Tal y como se ha expuesto en los antecedentes de hecho, se ha advertido un error material en la Resolución de fecha 14 de septiembre de 2006, recaída en el expediente MTZ 2005/1054, relativo a la modificación de la Oferta de acceso al Bucle de Abonado de Telefónica de España, S.A.U. (OBA).

El error material apreciado consiste en un error caligráfico relativo a los párrafos que regulan la cuantía del aval correspondiente a los servicios de acceso desagregado y compartido, concretamente en torno a la expresión “medida” incluida en el Punto II.12.2.6 de los Fundamentos de Derecho, relativo a la Cláusula 5.3 “Mecanismos de aseguramiento de pago” de los contratos tipo del acceso completamente desagregado y compartido, concretamente en su apartado 2, párrafo tercero, en el sentido de que donde dice “medida” debería decir “media” (página 218, última línea, de la citada Resolución).

El error material a rectificar es patente y claro y se aprecia con la simple lectura y teniendo en cuenta el contexto y análisis que se realiza en la propia Resolución.

Advertido el error material antes mencionado, el mismo ha de ser rectificado de conformidad con lo establecido en el artículo 105.2 de la LRJPAC.

Además el reconocimiento de este error material no supone ni una revisión de oficio del fondo de la Resolución de 14 de septiembre de 2006, ni una alteración fundamental de la misma, ni tampoco afecta a su propia subsistencia, ya que si bien es cierto que hay una confusión en el empleo del término “medida” en lugar de “media”, la argumentación contenida en el texto de la Resolución es clara y no ofrece lugar a dudas, por lo que resulta procedente realizar la corrección de dicho error y modificar el texto de dicho Punto II.12.2.6 de los Fundamentos de Derecho, relativo a la Cláusula 5.3 “Mecanismos de aseguramiento de pago”, apartado 2, párrafo tercero, de los contratos tipo del acceso completamente desagregado y compartido, sustituyendo la palabra “medida” por la palabra “media” (página 218, última línea, de la citada Resolución).

En atención a lo anterior,



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

RESUELVO

ÚNICO.- Rectificar el error material sufrido por la Resolución del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de fecha 14 de septiembre de 2006 relativa a la modificación de la Oferta de acceso al Bucle de Abonado de Telefónica de España, S.A.U. (OBA), aprobada en el marco de la tramitación del expediente número MTZ 2005/1054, concretamente en el Punto II.12.2.6 de los Fundamentos de Derecho, relativo a la Cláusula 5.3 “Mecanismos de aseguramiento de pago” de los contratos tipo del acceso completamente desagregado y compartido, en su apartado 2, párrafo tercero, sustituyendo la palabra “medida” por la palabra “media” (página 218, última línea, de la citada Resolución).

El citado párrafo tercero del apartado 2 de la Cláusula 5.3 del Punto II.12.2.6 de los Fundamentos de Derecho quedará redactado con siguiente tenor literal:

“(…) Para el supuesto de que el servicio se venga prestando durante más de 12 meses, se tomará la media de las cantidades totales facturadas al operador en los últimos tres meses correspondientes a los servicios de acceso al bucle que se estén actualmente prestando en el marco de Acuerdo.(…)”.

Se pone de manifiesto que contra la presente Resolución, 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 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, sin perjuicio de lo dispuesto en el número dos del artículo 58 de la misma Ley.

Barcelona, 24 de julio de 2009

EL SECRETARIO

P.D. del Consejo de la CMT,
(Resolución de 8-05-08, BOE 142 de 12 de junio de 2008)

Ignacio Redondo Andreu