



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 núm. 35/06 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 19 de octubre de 2006, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

por el que se aprueba la

RESOLUCIÓN EN VIRTUD DE LA CUAL SE PROCEDE A DECLARAR CONCLUSO POR DESAPARICIÓN SOBREVENIDA DE SU OBJETO EL PROCEDIMIENTO INICIADO A RAÍZ DE LA COMUNICACIÓN DEL LANZAMIENTO POR TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U., DEL SERVICIO DENOMINADO “ADSL NOCTURNO+”

DT 2005/1439

I. ANTECEDENTES DE HECHO

Primero.- Escrito inicial de TESAU

Con fecha 4 de octubre de 2005 se recibe de escrito de Telefónica de España, S.A.U. (en adelante, TESAU) por el que esta entidad comunica que desea iniciar la comercialización de un servicio de acceso a Internet sobre tecnología ADSL2+ que denomina “ADSL Nocturno+”.

Segundo.- Comunicación de inicio del procedimiento

En cumplimiento de lo establecido en el artículo 42.4 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), con fecha 10 de octubre de 2005 esta Comisión informó a los interesados de que se había iniciado el correspondiente procedimiento administrativo.

Tercero.- Informe de los Servicios y trámite de audiencia

Con fecha 3 de febrero de 2006, los Servicios de la CMT emiten informe en el presente procedimiento. TESAU, la Asociación de Empresas Operadoras y de Servicios de Telecomunicaciones (ASTEL) y CABLEEUROPA, S.A.U., formulan alegaciones en el trámite de audiencia concedido al efecto conforme al artículo 84 de la LRJPAC.

Cuarto.- Nueva comunicación de TESAU

Con fecha 28 de julio de 2006 se recibe escrito de TESAU en el que esta entidad remite su propuesta de oferta de referencia de los servicios mayoristas de banda



ancha, en cumplimiento de la obligación establecida en la resolución de fecha 1 de junio de 2006, de esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, en la que se define y analiza el mercado de acceso de banda ancha al por mayor (Mercado 12).

En dicho escrito señala TESAU que *“dado el plazo transcurrido desde la presentación del mismo y la situación actual de mercado”* renuncia a comercializar el servicio analizado en el presente expediente.

II. FUNDAMENTOS DE DERECHO

Primero.- Habilitación competencial

De acuerdo con el artículo 48.2 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones (LGTel, en adelante), *“la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones tendrá 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 conflictos entre los operadores y, en su caso, el ejercicio como órgano arbitral de las controversias entre los mismos.”*

Además, el artículo 11.4 de la LGTel dispone 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”*. Por su parte, el artículo 3 recoge los objetivos cuya consecución, de conformidad con el mencionado artículo 11.4., debe garantizar esta Comisión, siendo el primero de ellos *“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. Todo ello promoviendo una inversión eficiente en materia de infraestructuras.”*

De conformidad con lo anterior, esta Comisión tiene habilitación competencial suficiente para resolver en el presente procedimiento.

Segundo.- Sobre la desaparición sobrevenida del objeto del procedimiento.

El artículo 42.1 de la LRJPAC dispone que *“La Administración está obligada a dictar resolución expresa en todos los procedimientos... (...). En los casos de (...) la desaparición sobrevenida del objeto del procedimiento, la resolución consistirá en la declaración de la circunstancia que concurra en cada caso, con indicación de los hechos producidos y de las normas aplicables. (...)”*.

El presente procedimiento tenía por objeto determinar si era necesaria la modificación de la Oferta de acceso al Bucle de Abonado (OBA) de TESAU para que los operadores alternativos estuvieran en condiciones de competir con la nueva oferta minorista que TESAU deseaba comercializar.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Ahora bien, TESAU ha comunicado que renuncia a comercializar el servicio en cuestión, con lo que resulta claro que no subsiste en la actualidad la circunstancia que originó el presente procedimiento y se ha producido el supuesto mencionado en el citado artículo 42.1 de la LRJPAC, al haber desaparecido el objeto material que motivó la apertura del procedimiento, esto es, el lanzamiento de una oferta minorista de acceso Internet por parte de TESAU.

En consecuencia, no es necesario continuar con la tramitación del presente procedimiento, y procede la terminación del mismo mediante Resolución expresa de esta Comisión en la que se declare tal circunstancia.

En razón de todo lo anterior, esta Comisión

RESUELVE

Único.- Declarar concluso el procedimiento iniciado a raíz de la comunicación del lanzamiento del servicio denominado “ADSL Nocturno+”, procediéndose al cierre y archivo del mismo sin más trámite por haber desaparecido el objeto que justificó su iniciación y 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 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 VICEPRESIDENTE

Jaime Almenar Belenguer

Marcel Coderch Collell
P.S. art. 39 R.D. 1994/1996 de 6 septiembre
(B.O.E. de 11 de abril de 1997)