



## 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 número 03/06 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, celebrada el día 25 de enero de 2006, se ha adoptado el siguiente

### ACUERDO

Por el cual, en relación con la tramitación del procedimiento número **RO 2005/201**, se aprueba la siguiente

### **RESOLUCIÓN POR LA QUE SE DA CONTESTACIÓN A LA CONSULTA FORMULADA POR LA ENTIDAD WORLD PREMIUM RATES, S.A. SOBRE DETERMINADAS CUESTIONES EN RELACIÓN CON LA CESIÓN DE DATOS DE LOS PRESTADORES DE SERVICIOS DE TARIFICACIÓN ADICIONAL ENTRE OPERADORES DEL SERVICIO TELEFÓNICO**

#### **I. ANTECEDENTES**

**Primero.-** Con fecha 30 de diciembre de 2004, tuvo entrada en el Registro de esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones escrito de D. José de la Cruz Chillerón Mota, en nombre y representación de la entidad WORLD PREMIUM RATES, S.A. (en adelante, WPR), mediante el cual formula consulta sobre diferentes aspectos en relación con la remisión a AUNA TELECOMUNICACIONES, S.A. (en adelante, AUNA) de los datos identificativos de los prestadores de servicios de tarificación adicional que prestan servicios mediante números asignados a AUNA.

En dicho escrito se indica:

*-Que «WORLD PREMIUM RATES, S.A. [figura inscrita] en el Registro Especial de Titulares de Autorizaciones Generales, como persona autorizada para ejercer la actividad consistente en la prestación del servicio de comunicaciones electrónicas*



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

*de reventa del servicio telefónico fijo. En la actualidad, WPR revende servicios de red inteligente, entre otros, del operador Auna Telecomunicaciones, S.A.».*

*-Que «con fecha 28 de octubre de 2004 se ha recibido BUROFAX de Auna mediante el cual, entre otros aspectos, se solicita de mi representada que de forma periódica, cada 30 días, remita a Auna un listado correcto, fiel, actualizado y puntual con la identificación de los prestadores de servicios de tarificación adicional que prestan servicios mediante números asignados a Auna. La justificación que aporta por parte de Auna para tal requerimiento radica en el hipotético cumplimiento de la Orden PRE/2410/2004, de 20 de julio».*

*-Que «Con el fin último de respetar y acatar la legislación sectorial aplicable, y ante la realidad descrita, se plantean dudas en cuanto a la recta aplicación de las obligaciones que para los operadores de acceso y de red de tarificación adicional establece la Orden 361/2002, de 14 de febrero, que regula los servicios de tarificación adicional, en el particular relativo a la identificación del prestador de servicios de tarificación adicional recogida en su nueva redacción».*

En su escrito WORLD PREMIUM solicita que esta Comisión se pronuncie sobre las siguientes cuestiones:

*«1. Identificación en factura del titular del número telefónico llamado (párrafo segundo de la nueva redacción del punto 3 del apartado octavo de la Orden 361/2002).*

*¿Cumple el operador de acceso con esta obligación identificando al revendedor autorizado de red inteligente, que es el que aparece en sus registros como “titular del número telefónico llamado”, o debe solicitar los datos a éste?».*

*«2. Identificación del prestador de servicios de tarificación adicional (párrafo cuarto de la citada norma)*

*¿Cumple el operador de red de tarificación adicional con esta obligación facilitando la identidad del revendedor autorizado de red inteligente, o debe solicitar a éste los datos de los prestadores?*

*¿Pueden facilitarse los datos al usuario que lo solicite sin necesidad de previa comprobación de su identidad, y/o de la realidad de la llamada a que se refiere su reclamación y el motivo de ésta?»*

*«3. En general*

*¿Deben darse distinta solución según que el revendedor de red inteligente esté o no autorizado e inscrito en el correspondiente Registro por parte de esa Comisión?*



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

*¿Pueden los prestadores de servicios de tarificación adicional que sean personas físicas negarse, al amparo de la Ley Orgánica 15/1999, de protección de datos de carácter personal, a la cesión de sus datos personales a los efectos contemplados en la citada Orden 361/2002?»*

## II. COMPETENCIA DE LA COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

De acuerdo con lo establecido en el artículo 48 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, 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 el cumplimiento de este objeto, la Ley atribuye a esta Comisión determinadas funciones, además de cualesquiera otras que legal o reglamentariamente se le atribuyan o le encomienden el Gobierno o el Ministerio de Ciencia y Tecnología.

Concretamente, el artículo 29.2, letra a), del Reglamento de la CMT, aprobado por Real Decreto 1994/1996, de 6 de septiembre, establece que es función de esta Comisión *“la resolución de las consultas que puedan formularle los operadores de redes y servicios de telecomunicación y las asociaciones de consumidores y usuarios de estos servicios”*.

Con carácter general, y conforme a lo señalado por esta Comisión en distintos acuerdos contestando consultas que le han sido planteadas, ha de entenderse que las consultas a las que se refiere el artículo 29.2 a) del Reglamento de la CMT pueden referirse a los siguientes ámbitos:

- Las normas que han de ser aplicadas por la Comisión;
- Los actos y disposiciones dictados por la Comisión;
- Y las situaciones y relaciones jurídicas sobre las cuales ha de ejercer sus competencias la Comisión.

La consulta que WPR plantea a esta Comisión se refiere a la interpretación de determinados aspectos de la normativa relativa a la prestación de servicios de tarificación adicional, en concreto del apartado octavo de la Orden PRE/361/2002<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> 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.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Teniendo en cuenta los criterios mantenidos hasta el momento, puede entenderse que la consulta planteada se encuentra en el ámbito previsto en el citado artículo 29.2.a) por referirse a normas cuya aplicación corresponde a esta Comisión, conforme a las competencias que le son atribuidas por las Leyes.

### III. OBJETO DE LA CONSULTA

La consulta planteada se refiere a la interpretación del punto 3 del apartado octavo de la Orden PRE/361/2002, en concreto, a diversas cuestiones relacionadas con la cesión de datos de los prestadores de servicios de tarificación adicional a los abonados a través de la factura que el operador de acceso presente al cobro a estos últimos. WPR señala que AUNA le ha solicitado la remisión de forma periódica, cada 30 días, de un listado correcto, fiel, actualizado y puntual con la identificación de los prestadores de servicios de tarificación adicional, clientes de WPR, que prestan servicios mediante números asignados a AUNA, y desea que se determine el alcance de esa obligación.

### IV. ANÁLISIS DE LAS CUESTIONESÓN PLANTEADA

#### 4.1 Cuestiones previas

##### a) Características de los servicios de reventa

La reventa de los servicios de comunicaciones electrónicas consiste en la realización por parte de una persona física o jurídica de actividades de intermediación a través de las cuales comercializan o distribuyen los citados servicios a terceros en su propio nombre, siendo generalmente su actividad principal y a cambio de una remuneración.

En este sentido se expresa la Resolución de la CMT de 26 de enero de 2004<sup>2</sup>, al señalar que *«queda claro que la actividad que realiza (...) [el revendedor] consiste en la distribución y comercialización, en su propio nombre, de los servicios de telecomunicaciones prestados por XXX [el operador del servicio telefónico]»*.

Sobre la base de los extremos recogidos en los párrafos anteriores, podemos definir la reventa de servicios de comunicaciones electrónicas por las siguientes características:

1. El revendedor no presta directamente el servicio de comunicaciones electrónicas, existe un operador habilitado que es el proveedor del servicio.

---

<sup>2</sup> Exp. RO 2003/1769



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

2. El revendedor es un cliente del operador que presta el servicio mayorista y con el que contrata.
3. El revendedor distribuye y comercializa el servicio en su propio nombre y bajo su directa responsabilidad frente al cliente, que es el abonado titular del número telefónico.
4. Se establecen varias relaciones jurídicas: (i) entre el revendedor y el operador; (ii) entre el revendedor y el cliente final; no siendo necesario (salvo que venga exigido por la norma) que éste último conozca al operador, en el sentido de que podrá dirigirse directamente contra el revendedor en caso de incumplimiento en la prestación del servicio.

En este contexto, resulta adecuado fijar el alcance de los términos utilizados en la Orden PRE/2410/2004 con los que se aluden a las partes de la relación jurídica y que están definidos en el apartado cuarto de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional, utilizados en el apartado 8 con el fin de concretar los sujetos implicados en los servicios de tarificación adicional. En primer lugar, se designa al abonado llamado, beneficiario de la remuneración por los servicios de información, comunicación u otros, como **“prestador de servicios de tarificación adicional”** (en adelante, PSTA), al operador que tiene asignados los recursos públicos de numeración pertenecientes a rangos atribuidos a los servicios de tarificación adicional y suministre números de este tipo al prestador de servicios de tarificación adicional como **“operador del servicio de red de tarificación adicional”**, por último, se entiende por **“operador de acceso”** el operador responsable de la facturación y cobro de los servicios prestados al usuario llamante.

El revendedor sería, en su caso, una figura intermedia entre el operador del servicio de red de tarificación adicional y el PSTA, auténtico titular del número llamado. No obstante, como se señala en el siguiente apartado, actualmente la legislación de telecomunicaciones no permite en el ámbito de los servicios de tarificación adicional, efectuar subasignaciones de números pertenecientes a los rangos atribuidos a los servicios de tarificación adicional.

### **b) Régimen jurídico de la subasignación de números atribuidos a servicios de tarificación adicional**

El artículo 48 del Real Decreto 2296/2004, de 10 de diciembre, por el que se aprueba el Reglamento sobre mercados de comunicaciones electrónicas, acceso a las redes y numeración (en adelante, Reglamento de mercados) reconoce a *los operadores de redes telefónicas públicas y del servicio telefónico disponible al público* el derecho a obtener recursos públicos de numeración del plan nacional de numeración telefónica, *en la medida que lo necesiten para permitir su efectiva*



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

*prestación, pudiéndose, a través de disposiciones de desarrollo de dicho plan, determinar las redes y servicios para cuya explotación o prestación podrán obtener recursos públicos de numeración entidades distintas [de las anteriormente referidas] .*

Los operadores que presten servicios de comunicaciones electrónicas que no se encuentren en los supuestos señalados en el párrafo anterior, (es decir, que no sean operadores de redes telefónicas públicas y del servicio telefónico disponible al público), podrán utilizar las subasignaciones que les faciliten los titulares de las asignaciones, en determinadas condiciones, previa autorización de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones. El artículo 49 del Reglamento de mercados señala que ***no obstante, no se podrán efectuar subasignaciones de números pertenecientes a los rangos atribuidos a servicios de tarificación adicional, salvo que expresamente se contemple esta posibilidad en las disposiciones de desarrollo del plan nacional de numeración telefónica. A estos efectos, el concepto de subasignación incluye cualquier forma de encomienda de la gestión o comercialización de los números.***

Puesto que hasta el momento no se ha producido ningún desarrollo del plan nacional de numeración telefónica que haya eliminado la prohibición de subasignación de la numeración de rangos atribuidos a los servicios de tarificación adicional, WPR deberá llevar a cabo sus actividades de reventa dentro del vigente marco normativo, no pudiendo AUNA subasignarle la citada numeración, ni WPR realizar gestión o comercialización alguna de los números de este tipo que le haya proporcionado AUNA, siendo éste quien directamente debe proporcionar los números a los PSTA.

### **c) Requisitos de facturación establecidos en el apartado octavo de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional**

El apartado octavo de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional obliga al desglose de determinados conceptos que deben figurar en la facturación del operador de acceso al abonado titular del número desde el que se ha efectuado la llamada al PSTA. El punto 3 del apartado octavo de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional exige que la factura que se presente se desglose en conceptos independientes por cada uno de los servicios facturados, debiendo separar y reflejar fielmente (i) la parte correspondiente al servicio telefónico disponible al público, que incluye el servicio de red de tarificación adicional, cuya prestación corresponde a los operadores y (ii) la relativa a la remuneración que corresponda al PSTA por el servicio de información o comunicación prestado.

En esta última parte, deberá figurar la identificación de la persona física o jurídica titular del número telefónico llamado (PSTA), así como su número o código de identificación fiscal, según proceda.





## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

El punto 3 del apartado octavo de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional prevé también el desglose a realizar por el operador de acceso en el caso que desconozca cualquiera de los dos conceptos anteriores.

- a) En el supuesto en que el operador de acceso desconozca qué parte del precio total facturado corresponde al servicio telefónico disponible al público y cuál corresponde al servicio de información, *“podrá optar por indicar en la parte del desglose correspondiente al servicio telefónico disponible al público el precio por minuto de la llamada metropolitana si el origen de la misma es un terminal fijo, o el de menor cuantía de móvil a fijo si el origen es un terminal móvil, excluyendo, en su caso, el precio de establecimiento de la llamada”*.
- b) *“Cuando el operador de acceso desconozca la identidad del prestador del servicio de tarificación adicional, deberá informar en la factura sobre la identidad del operador de red de tarificación adicional, con el objeto de que el usuario pueda dirigirse a éste y solicitar la identificación del prestador del servicio de tarificación adicional en nombre y por cuenta del cual se le ha facturado, debiendo el operador proporcionarle tal información”*.

### 4.2 Contestación a las cuestiones planteadas

#### 4.2.1 ¿Cumple el operador de acceso con la obligación de “identificación en factura del titular del número telefónico llamado”, identificando al revendedor autorizado de red inteligente, que es el que aparece en sus registros como “titular de número telefónico llamado”, o debe solicitar los datos a éste?

La Orden de Servicios de Tarificación Adicional fue dictada, en su día, *“con el fin de evitar que puedan producirse situaciones que vulneren los derechos de los usuarios y quiebren la confianza de éstos en la correcta prestación y calidad de los servicios<sup>3</sup>”*. En este sentido, *“y como garantía de transparencia, se establece como exigencia para el cobro de los servicios prestados la obligación de presentar al abonado una factura desglosada (...) donde figure de forma separada (...) la parte correspondiente a los servicios de información o comunicación, debiendo figurar también en esta última parte del desglose la identidad del prestador<sup>3</sup>”*.

Es evidente que la norma, al objeto de proteger al usuario de cualquier posibilidad de fraude, acude a medidas, entre las que se encuentra la identificación del PSTA, que permiten reconocer de forma indubitable al

<sup>3</sup> Exposición de motivos de la Orden PRE/2410/2004 por la que se modifica la Orden de Servicios de Tarificación Adicional.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

responsable de la actividad, y que posibilitan que el abonado pueda reclamar ante el organismo correspondiente (Juntas Arbitrales de Consumo, SETSI, etc.) frente a un concreto prestador del servicio.

Asimismo, esta identificación es necesaria para que se puedan poner en práctica las medidas previstas en el apartado octavo de la Orden encaminadas a evitar el corte de servicio al abonado, que exigen la interposición de la reclamación y la consignación fehaciente del importe adeudado.

El punto 3 del apartado octavo de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional impone al operador de acceso la obligación de incluir en su factura la identificación del *titular del número telefónico llamado*, esto es, del abonado llamado, beneficiario de la remuneración por los servicios de información, comunicación u otros, o lo que es lo mismo del “prestador de servicios de tarificación adicional”. Así se aclara tanto en la exposición de motivos antes citada, como en el propio párrafo cuarto del punto 3 del apartado octavo de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional al señalar que *“cuando el operador de acceso desconozca la identidad del prestador del servicio de tarificación adicional, deberá informar en la factura...”*.

A mayor abundamiento, el apartado decimoctavo bis de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional y el Código de Conducta para la prestación de los Servicios de Tarificación Adicional<sup>4</sup> (en adelante, Código de Conducta) obliga en sus apartados 4.1.1.1, 4.2.2.1 y 4.2.1.4 a la identificación del titular del número telefónico llamado o PSTA a través del nombre, número de identificación fiscal y domicilio a efectos de notificación.

El revendedor sería, en su caso, una figura intermedia entre el operador del servicio de red de tarificación adicional y el PSTA, siendo éste último el auténtico titular del número llamado, al que la Ley, como tal, le atribuye determinados derechos, como el de conservación de número (artículos 42 y 46 del Reglamento de mercados) o a que se le comunique por escrito, por los titulares de asignaciones en su caso, los nuevos números telefónicos que les vayan a ser otorgados cuando, por motivos técnicos o en aplicación de disposiciones de desarrollo del plan nacional de numeración, sea imprescindible introducir cambios en los números de abonado (art. 50.2 Reglamento de mercados).

No obstante, como decíamos (pág. 6) el operador de red del servicio de tarificación adicional no podría encomendar a un tercero la gestión o comercialización de este tipo de números ya que eso supondría la subasignación de los mismos en contra de lo dispuesto por el Reglamento de Mercados, sino

---

<sup>4</sup> Publicado por Resolución de 15 de septiembre de 2004, de la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información, por la que se dispone la publicación del Código de Conducta para la prestación de los Servicios de Tarificación Adicional.





## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

que será el propio operador de red quien debe proporcionar directamente la numeración al PSTA.

En consecuencia, el operador de acceso no cumple con la obligación de “*identificación en factura del titular del número telefónico llamado*”, identificando al “revendedor” de servicios telefónicos de red inteligente, porque el operador del servicio de red de tarificación adicional no puede subasignar este tipo de números a ningún revendedor, puesto que está prohibida la encomienda o gestión de dichos números. Por tanto, para cumplir con la citada obligación, el operador de acceso debe incluir en su facturación al abonado los datos del PSTA, o, en caso de desconocerlos, los datos del operador del servicio de red de tarificación adicional. Todo ello, sin perjuicio de advertir que la firma de un contrato de reventa de este tipo de servicios puede ser considerada infracción de la normativa reguladora de la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas<sup>5</sup>.

### **4.2.2 ¿Cumple el operador de red de tarificación adicional con esta obligación facilitando la identidad del revendedor autorizado de red inteligente, o debe solicitar a éste los datos de los prestadores?**

**¿Pueden facilitarse los datos al usuario que lo solicite sin necesidad de previa comprobación de su identidad, y/o de la realidad de la llamada a que se refiere su reclamación y el motivo de ésta?»**

La contestación de las cuestiones planteadas en éste apartado trae causa en las explicaciones contenidas en los párrafos anteriores. El párrafo cuarto del punto 3 del apartado octavo de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional establece dos obligaciones:

- a) la primera se le impone al operador de acceso en el supuesto de que desconozca la identidad del PSTA, en cuyo caso está obligado a facilitar al usuario llamante en la factura la identidad del operador de red de tarificación adicional.
- b) en segundo lugar, si el operador de acceso desconoce la identidad del PSTA, se obliga al operador de red a facilitar al usuario (llamante) la identificación del prestador del servicio de tarificación adicional en nombre y por cuenta del cual se le ha facturado.

La norma es clara cuando exige que el operador de red de tarificación adicional facilite al abonado la identidad del PSTA, no entendiéndose cumplida esta obligación con la cesión de datos de otros posibles operadores que, en el caso de que la normativa lo permitiera, pudieran actuar de intermediarios en la prestación

<sup>5</sup> El artículo 17.l) del Reglamento de Prestación de Servicios, en relación con el art. 53.s de la LGTel.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

del servicio como son los revendedores. Además, este es un dato que necesariamente debe conocer ya que es él directamente quien, en el caso de números de tarificación adicional, debe proporcionar los mismos al PSTA. Esta exigencia nace de la propia finalidad de protección del usuario final que impregna toda la normativa de servicios de tarificación adicional. Se trata de facilitar al llamante la posibilidad de dirigirse al prestador del servicio frente a posibles incumplimientos, fraude o abusos.

Por lo que se refiere a la segunda cuestión planteada en este apartado, es decir, la necesidad de comprobación de la identidad del usuario y/o la realidad de la llamada a que se refiere su reclamación o el motivo de ésta.

El derecho del abonado a conocer la identidad del PSTA surge en la Orden desde el momento en que se presta el servicio, nace en ese instante una relación jurídica entre el abonado llamante y el PSTA, que como tal supone el reconocimiento a favor de ambos de un derecho de identificación de la otra parte integrante de la relación negocial como en cualquier otra relación jurídica, y que expresamente reconoce la Orden de Servicios de Tarificación Adicional a favor del abonado en un intento de protegerlo frente a posibles fraudes del PSTA. En este sentido, no es necesaria una previa justificación de la existencia de la reclamación, y menos aún, del motivo de esta, bastaría la acreditación de la realidad de la llamada para que el operador proceda a facilitar los datos del PSTA que le son solicitados.

En este sentido, el artículo 3 del Real Decreto 1906/1999, de 17 de siembre que regula la contratación telefónica o electrónica con condiciones generales en desarrollo del artículo 5.3 de la Ley 7/1998 de condiciones generales de la contratación refuerza esta tesis al establecer el derecho de *“informar en todo caso al adherente [en este supuesto, el abonado llamante] de la dirección del establecimiento del proveedor donde pueda presentar sus reclamaciones y del coste específico y separado de la comunicación y del servicio”* en relación con los contratos relativos a servicios de tracto único que se ejecutan mediante el empleo de técnicas de comunicación a distancia y cuya facturación sea efectuada por un operador de tales técnicas de comunicación.

Asimismo, el apartado decimoctavo bis de la Orden de Servicios de Tarificación Adicional obliga a que el operador del servicio de red de tarificación adicional garantice que se informe al usuario llamante de la identidad del titular del número telefónico llamado (PSTA) antes de iniciar la conexión a un servicio de este tipo, sin que se exija la prestación efectiva del mismo, pues, por el contrario, se establece un periodo de carencia en el que el llamante puede interrumpir la llamada antes del inicio de la prestación del servicio de información y antes de que comience su facturación.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

**4.2.3 ¿Deben darse distinta solución según que el revendedor de red inteligente esté o no autorizado e inscrito en el correspondiente Registro por parte de esa Comisión?**

**¿Pueden los prestadores de servicios de tarificación adicional que sean personas físicas negarse, al amparo de la Ley Orgánica 15/1999, de protección de datos de carácter personal, a la cesión de sus datos personales a los efectos contemplados en la citada Orden 361/2002?»**

Sin perjuicio de lo anteriormente señalado con respecto a la prohibición de subasignación de numeración de tarificación adicional, ha de significarse lo siguiente:

La primera cuestión debe ser contemplada desde la perspectiva de los requisitos establecidos por la LGTel para la prestación de los servicios de comunicaciones electrónicas. De conformidad con el artículo 6.2 de la LGTel y 5 del Reglamento de Prestación de Servicios, los interesados en la explotación de una determinada red o en la prestación de un determinado servicio de comunicaciones electrónicas deberán, con anterioridad al inicio de la actividad, notificarlo fehacientemente a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones. Una vez realizada la notificación, el interesado adquirirá condición de operador y podrá comenzar la prestación del servicio o explotación de red.

En concreto, los revendedores de servicios de comunicaciones electrónicas, en cuanto que prestan un determinado servicio de comunicaciones electrónicas se hayan obligados a realizar la notificación referida en el párrafo anterior.

La prestación del servicio de reventa del servicio telefónico en su modalidad de tarificación adicional, en cuanto que servicio de comunicaciones electrónicas estaría sujeto a las determinaciones de la LGTel y sus reglamentos, incluido las previsiones del Reglamento de Mercados en materia de subasignación de numeración, incurriendo los prestadores de los mismos que no hayan notificado a la CMT en una conducta tipificada como infracción muy grave (art. 53 t) de la LGTel) actividad que podría, en su caso, ser objeto de sanción .

Por lo que se refiere a la segunda cuestión, es decir, a la posibilidad de que los PSTA, que sean personas físicas, se nieguen a la cesión de sus datos personales a los efectos contemplados en la Orden de Servicios de Tarificación Adicional al amparo de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, de Protección de Datos de Carácter Personal (en adelante, LOPD) o si dicha cesión se encuentra dentro de las excepciones previstas en el artículo 11 de la referida Ley, debemos señalar que:



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

El artículo 11 de la LOPD, relativo a la comunicación de datos, establece que:

*“1. Los datos de carácter personal objeto del tratamiento sólo podrán ser comunicados a un tercero para el cumplimiento de fines directamente relacionados con las funciones legítimas del cedente y del cesionario con el previo consentimiento del interesado.*

*2. El consentimiento exigido en el apartado anterior no será preciso:*

*[...]*

*c) cuando el tratamiento responda a la libre y legítima aceptación de una relación jurídica cuyo desarrollo, cumplimiento y control implique necesariamente la conexión de dicho tratamiento con ficheros de terceros. En esta caso la comunicación sólo será legítima cuando se limite a la finalidad que la justifique”.*

En definitiva, se trata de verificar que la cesión de los datos identificativos del PSTA al abonado llamante encaja dentro de la excepción prevista en el artículo 11.2 c) de la LOPD.

En el marco de los expedientes RO 2002/6316 y RO 2004/1748 se solicitó a la Agencia Española de Protección de Datos (en adelante, APD) que elaborase sendos informes sobre la cesión de determinados datos de tráfico, entre los que se encontraba el número de teléfono del usuario llamante, en relación con la prestación de servicios de tarificación adicional.

El primer informe se solicitó en relación exclusivamente con los datos de tráfico de aquellos usuarios que no hubieran abonado el servicio de tarificación adicional. En dicho informe, la APD señaló que:

*“el artículo 65 del Real Decreto 1736/1998, de 31 de julio, por el que se aprueba el Reglamento de desarrollo del Título III de la Ley General de Telecomunicaciones en lo relativo al servicio universal, dispone que los operadores de telecomunicaciones podrán tratar los datos de carácter personal sobre el tráfico de los usuarios con objeto de realizar la facturación y los pagos de las interconexiones, datos entre los que se incluyen el número o identificación del abonado, su dirección y el tipo de equipo terminal empleado para las llamadas, así como el tipo, hora de comienzo y la duración de las llamadas realizadas o el volumen de datos transmitidos, así como la fecha de la llamada o servicio y otros relativos a los pagos, tales como pago anticipado, a plazos, desconexión y notificaciones de recibos pendientes. Estos datos se podrán tratar y almacenar durante el plazo en el cual pueda impugnarse la factura o exigirse el pago de acuerdo con la legislación aplicable.*

*Entendiendo en consecuencia que esta previsión reglamentaria es aplicable al caso y da cobertura al tratamiento de tales datos personales y de tráfico de los usuarios, precisamente por orientarse el mismo a gestionar el cobro de los usuarios de los servicios de telecomunicación prestador, por una parte, y por otra de los servicios adicionales del prestador de servicios a través del número 906. [...]*

*Por último, en cuanto a la cesión de los datos al prestador de servicios que contrata la línea 906, puede indicarse que la misma tendría cobertura, según se ha apuntado*



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

*ya, en el artículo 11.2 c), por cuanto el usuario que contacta para obtener dichos servicios está asumiendo la relación comercial que implica dicha llamada, con un coste adicional que se destina efectivamente al pago de las prestaciones que recibe, debiendo conocer las consecuencias que pueden derivar del impago de las mismas conforme al ordenamiento jurídico, y así, conforme al artículo 1124 del Código Civil, la facultad de la otra parte de exigir el cumplimiento. Tal reclamación, y la cesión y tratamiento de los datos que es precisa por la misma, puede considerarse desarrollo necesario de una relación jurídica libre y legítimamente aceptada”.*

Por su parte, el segundo informe que se refería a la cesión de los datos de tráfico de los usuarios tanto en el caso de impago como en aquellos casos en los que el importe se hubiera satisfecho, la APD confirmó la aplicabilidad de argumentación sostenida en el primero, señalando que:

*“Ello es debido al hecho de que del régimen aplicable a los supuestos de prestación de estos tipos de servicios [...] se desprende que a partir de la realización de la llamada se genera una relación comercial en la que resultan ser intervinientes, en su caso, cuatro elementos subjetivos: el usuario, el operador de acceso, el operador del servicio de red de tarificación adicional y el prestador del servicio de tarificación adicional.*

*De este modo, la realización de la llamada genera en la práctica una serie de círculos entre las entidades intervinientes en la conexión que implicará la necesidad de transmisión entre ellas de los datos necesarios para el adecuado cumplimiento y, en particular, control de la relación jurídica.*

*En lo que atañe al presente supuesto, el operador del servicio de red de tarificación adicional ha de poder conocer de las llamadas realizadas a sus clientes que sean prestadores de servicios de tarificación adicional cuáles de las mismas han sido abonadas efectivamente por los abonados y cuáles no lo han sido, a fin de poder actuar en su caso contra quienes no hubieran efectuado el pago [...].*

*Este conocimiento no podría quedar limitado exclusivamente al conocimiento de los supuestos de impago, puesto que ello impediría conocer en qué casos concretos se ha realizado efectivamente el abono del servicio de red de tarificación adicional efectuar un completo seguimiento y control del desarrollo de cada concreto contrato derivado de cada prestación del servicio de tarificación adicional. No se trata en este caso, a nuestro juicio, de una voluntad de acceso a la información con la única finalidad de control de la actividad del operador de acceso, sino de una finalidad de control mismo de la relación contractual general como consecuencia de la llamada efectuada por el usuario”.*

Como se ha señalado anteriormente, ambos Informes se pidieron en relación con el servicio de tarificación adicional en consideración a la cesión de datos del abonado llamante del operador de acceso al PSTA, a *sensu contrario* la doctrina emitida por la APD debe ser aplicable al presente caso. A la luz de dicha doctrina, la cesión de los datos identificativos del PSTA, sea persona física o jurídica, por parte del operador de acceso al abonado llamante tiene amparo en el régimen



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

legalmente establecido para la protección de datos, basándose en la existencia de una relación comercial entre ambos sujetos que justifica el encaje de este supuesto en el artículo 11.2.c de la LOPD.

Asimismo, el carácter de persona física del PSTA no excluye su aplicación del ámbito de la LOPD, como se desprende, entre otros, del artículo 3 de la Ley que de forma expresa señala que se entenderá por “a. Datos de carácter personal: cualquier información concerniente a personas físicas identificadas o identificables”, “e. Afectado o interesado: persona física titular de los datos que sean objeto del tratamiento (...)”.

Son, por tanto, los datos de las personas físicas objeto de regulación de la LOPD y a los que se refieren las previsiones del artículo 11 de la norma.

Todo ello sin perjuicio de las consideraciones que puedan ser realizadas a la luz de la normativa específica en materia de protección de datos, normativa fuera del ámbito de las competencias de la Comisión.

El presente certificado se expide al amparo de lo previsto en el artículo 27.5 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común 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.

EL SECRETARIO

Vº Bº EL PRESIDENTE

Jaime Almenar Berenguer

Reinaldo Rodríguez Illera