



COMISIÓN 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.40/06 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, celebrada el día 23 de noviembre de 2006 se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el cual, en relación con el expediente **RO 2006/1053** se aprueba la siguiente

RESOLUCIÓN POR LA QUE SE PONE FIN AL PERÍODO DE INFORMACIÓN PREVIA Y SE PROCEDE A LA APERTURA DE PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONADOR CONTRA LA ENTIDAD VENDAM SOCIEDAD COOPERATIVA, POR EL PRESUNTO INCUMPLIMIENTO DE LOS REQUISITOS EXIGIBLES PARA LA PRESTACIÓN DE SERVICIOS DE COMUNICACIONES ELECTRÓNICAS.

ANTECEDENTES DE HECHO

Primero.- Con fecha 27 de julio de 2006 se recibió en esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones escrito de la División de Atención al Usuario de Telecomunicaciones, dependiente de la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información del Ministerio de Industria, Turismo y Comercio, en el que se puso en conocimiento de esta Comisión la presunta prestación de servicios de comunicaciones electrónicas por parte de la entidad VENDAM SOCIEDAD COOPERATIVA (en adelante VENDAM), con CIF. F-24441289, sin cumplir los requisitos exigibles por la normativa vigente para realizar tal actividad, al comprobarse en la página web de esta Comisión que dicha entidad no figuraba inscrita en el Registro de Operadores de redes y servicios de comunicaciones electrónicas como persona autorizada para la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas. Junto con su escrito, la División de Atención al Usuario de Telecomunicaciones aportó los siguientes documentos: i) Reclamación



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

presentada por D. Ángel Rubio López ante dicha División, adjuntando copias de extractos bancarios, de facturas telefónicas y del contrato suscrito entre el reclamante y VENDAM relativo a las condiciones generales de prestación del servicio telefónico móvil disponible al público en su modalidad GSM a través de la operadora MOVISTAR, y ii) Informe elaborado por la entidad TELEFÓNICA MÓVILES ESPAÑA, S.A.U. (en adelante TME) en relación con la citada reclamación.

Segundo.- Recibido el escrito a que se refiere el Antecedente Primero anterior, esta Comisión inició un expediente de información previa conforme a lo establecido en el artículo 69.2 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común (en adelante LRJPAC) con el propósito de conocer las circunstancias del caso.

Tercero.- Mediante escritos de esta Comisión de 22 de agosto y 4 de octubre de 2006, se notificó a los interesados en el procedimiento el inicio del citado expediente, informándose a los mismos de su derecho a poder aducir las alegaciones y presentar los documentos u otros elementos de juicio que estimasen pertinentes, de acuerdo con el artículo 79 de la LRJPAC.

Cuarto.- Con fecha 25 de octubre de 2006, la entidad VENDAM comunica a esta Comisión lo siguiente: *“Recibida comunicación sobre apertura de período de información previa referente a esta Entidad acerca de la explotación de redes para la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas, esta Entidad hace constar que la misma no efectúa dichas actividades y que son totalmente ajenas al objeto social de la misma, desconociendo, por tanto, la vinculación de esta Entidad con las acciones de esa Comisión, ni su referencia. Y es por lo que hace constar expresamente su oposición a la iniciación del citado período de información”*.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

I. SOBRE LAS ACTUACIONES PREVIAS A LA APERTURA DE UN PROCEDIMIENTO SANCIONADOR.

1.- Calificación del escrito presentado por la División de Atención al Usuario de Telecomunicaciones.

El escrito presentado ante esta Comisión el día 27 de julio de 2006, constituye una petición razonada de la División de Atención al Usuario de Telecomunicaciones, dependiente de la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información del Ministerio de Industria, Turismo y



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Comercio, en cuya virtud se ponen en conocimiento de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones determinados hechos que pudieran constituir una infracción administrativa de las tipificadas en la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones (en adelante, LGTel), y consistentes en la explotación de redes o la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas sin cumplir los requisitos exigibles para realizar tales actividades establecidos en dicha ley y su normativa de desarrollo.

El artículo 11 del Reglamento del Procedimiento Sancionador, aplicable a los procedimientos sancionadores tramitados por esta Comisión, determina que:

*"1. Los procedimientos sancionadores se iniciarán siempre de oficio, por acuerdo del órgano competente, bien por propia iniciativa o como consecuencia de orden superior, petición razonada de otros órganos o denuncia.
A efectos del presente Reglamento, se entiende por: (...)*

c) Petición razonada: La propuesta de iniciación del procedimiento por cualquier órgano administrativo que no tiene competencia para iniciar el procedimiento y que ha tenido conocimiento de las conductas o hechos que pudieran constituir infracción, bien ocasionalmente o bien por tener atribuidas funciones de inspección, averiguación o investigación".

En el escrito presentado se alude a la supuesta prestación de servicios de comunicaciones electrónicas por parte de la entidad VENDAM, sin haber realizado la notificación a la que se refiere el artículo 6 de la LGTel.

De acuerdo con todo lo manifestado y con el precepto transcrito, ha de calificarse el escrito de referencia como una petición razonada a fin de examinar, con la consideración de las alegaciones presentadas durante el trámite de actuaciones previas abierto al amparo del artículo 69.2 de la LRJPAC y del artículo 12 del Reglamento del Procedimiento Sancionador, si procede iniciar el correspondiente expediente sancionador.

2.- Competencia de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones.

Para determinar si es competente esta Comisión para resolver acerca de la petición planteada, ha de analizarse si la conducta descrita se puede considerar como una conducta sancionable por la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones.

A este respecto, el artículo 53, apartado t), de la LGTel establece que se considerará infracción muy grave:



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

“t) La explotación de redes o la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas sin cumplir los requisitos exigibles para realizar tales actividades establecidos en esta ley y su normativa de desarrollo”.

En lo relativo a la competencia para sancionar la referida infracción, la LGTel dispone en su artículo 58 que la competencia sancionadora corresponderá:

“a) A la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, cuando se trate de infracciones muy graves tipificadas en los párrafos q) a x) del artículo 53,…”

De acuerdo con lo anterior, esta Comisión se considera competente para conocer sobre la supuesta infracción.

3.- Valoración de las actuaciones practicadas en el período de información previa.

Del examen de la documentación aportada por la División de Atención al Usuario de Telecomunicaciones de la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información [i) *Reclamación presentada por D. Ángel Rubio López ante dicha División, adjuntando copias de extractos bancarios, de facturas telefónicas y del contrato suscrito entre el reclamante y VENDAM relativo a las condiciones generales de prestación del servicio telefónico móvil disponible al público en su modalidad GSM a través de la operadora MOVISTAR, y ii) Informe elaborado por la entidad TME en relación con la citada reclamación*], se puede establecer la existencia de indicios suficientes que indican la prestación del servicio de reventa del servicio telefónico móvil disponible al público por parte de la entidad VENDAM: por un lado se ha formalizado un contrato con un usuario final para la prestación del servicio y se ha procedido a su facturación y cobro; por otro, el servicio ha sido prestado por VENDAM de forma independiente y sin el conocimiento de TME, dado que esta entidad, en el informe remitido a la citada División de Atención al Usuario, *“manifiesta desconocer la relación comercial que mantiene nuestro cliente, VENDAM SOCIEDAD COOPERATIVA, con D. Ángel Rubio López y desaprueba la conducta del aparente revendedor, reservándose el derecho a ejercer las acciones legales que estime más oportunas”*. De lo expuesto por TME se deduce que VENDAM no ha actuado como comercializador o distribuidor de TME.

En consecuencia, esta Comisión estima que existen indicios suficientes para considerar que la entidad VENDAM puede haber iniciado la prestación del servicio de comunicaciones electrónicas a terceros de reventa del servicio telefónico móvil, sin efectuar la notificación fehaciente a la que se refiere el apartado 2 del artículo 6 de la LGTel.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Consultado el Registro de Operadores de redes y servicios de comunicaciones electrónicas dependiente de esta Comisión, la entidad VENDAM no figura inscrita como persona autorizada para la prestación del citado servicio de comunicaciones electrónicas.

En tales circunstancias, esta Comisión considera que la entidad VENDAM puede haber realizado unas actividades tipificadas en el artículo 53, apartado t) de la LGTel susceptibles de motivar la incoación de un procedimiento sancionador, en los términos establecidos por el artículo 12.1 del Reglamento del Procedimiento Sancionador, debiéndose resolver en consecuencia.

II. INICIACIÓN DE UN PROCEDIMIENTO SANCIONADOR.

1. Tipo infractor.

El artículo 53, apartado t), de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, tipifica como infracción muy grave la actividad consistente en *“la explotación de redes o la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas sin cumplir los requisitos exigibles para realizar tales actividades establecidos en esta ley y su normativa de desarrollo”*.

Sin perjuicio de lo que resulte de la posterior instrucción del procedimiento sancionador, y vistos los antecedentes, los actos realizados por VENDAM pueden considerarse como actividades comprendidas en la conducta tipificada en el citado artículo 53, apartado t), de la Ley General de Telecomunicaciones.

2. Sanción que pudiera corresponder.

Sin perjuicio de lo que resulte de la posterior instrucción del procedimiento sancionador, según lo establecido en el artículo 56.1.b) de la Ley General de Telecomunicaciones, las sanciones que pueden ser impuestas a la mencionada infracción son las siguientes:

Multa por importe no inferior al tanto, ni superior al quíntuplo, del beneficio bruto obtenido como consecuencia de los actos u omisiones en que consista la infracción. En caso de que no resulta posible aplicar este criterio, el límite máximo de la sanción será de dos millones de euros. En función de las circunstancias podrá sancionarse, además, con la inhabilitación hasta de cinco años del operador para la explotación de redes o la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

3. Órgano competente para resolver.

El Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones es el órgano competente para incoar y resolver el presente procedimiento sancionador, de conformidad con lo establecido en el artículo 58 letra a) de la vigente LGTel, en el que se dispone que la competencia sancionadora corresponderá «a la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, cuando se trate de infracciones muy graves tipificadas en los párrafos q) a x) del artículo 53 (...). Dentro de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, la imposición de sanciones corresponderá: 1º) Al Consejo, respecto de las infracciones muy graves y graves.»

4. Procedimiento.

De conformidad con lo establecido en el artículo 58 de la LGTel, el presente procedimiento sancionador se sujetará al procedimiento aplicable, con carácter general, a la actuación de las Administraciones Públicas. Por tanto, se sustanciará de acuerdo con lo establecido en el Título IX de la LRJPAC (artículos 127 y siguientes) y en el Reglamento del Procedimiento para el Ejercicio de la Potestad Sancionadora, aprobado por Real Decreto 1398/1993, de 4 de agosto (B.O.E. núm. 189, de 9 de agosto de 1993). No obstante, el plazo máximo de duración del procedimiento será de un año y el plazo de alegaciones no tendrá una duración inferior a un mes.

Vistos los citados antecedentes y fundamentos jurídicos, esta Comisión, en uso de las competencias que tiene atribuidas para el ejercicio de la potestad sancionadora,

RESUELVE

PRIMERO. Iniciar procedimiento sancionador contra VENDAM SOCIEDAD COOPERATIVA, con CIF. F-24441289, como presunto responsable directo de una infracción administrativa calificada como muy grave, tipificada en el artículo 53.t) de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, consistente en la presunta prestación de servicios de comunicaciones electrónicas sin cumplir los requisitos exigibles para realizar tal actividad establecida en la Ley General de Telecomunicaciones y su normativa de desarrollo. La citada infracción administrativa puede dar lugar a la imposición por el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de una sanción en los términos expresados en el fundamento de derecho II, apartado 2 del presente Acuerdo.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

SEGUNDO. El indicado procedimiento sancionador tiene por finalidad el debido esclarecimiento de los hechos y cualesquiera otros relacionados con ellos que pudieran deducirse, determinación de responsabilidades que correspondieren y, en su caso, sanciones que legalmente fueran de aplicación, según lo establecido en el artículo 56 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, y todo ello, con las garantías previstas en la Ley precitada, en el Real Decreto 1398/1993, de 4 de agosto, por el que se aprueba el Reglamento del Procedimiento para el ejercicio de la Potestad Sancionadora y en los plazos a que se refiere el artículo 58 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones.

TERCERO. Nombrar Instructor del procedimiento sancionador a Dña. Laura Guindo Arias quien, en consecuencia, quedará sometida al régimen de abstención y recusación establecido en los artículos 28 y 29 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común.

CUARTO. De conformidad con lo que establece el artículo 16.1 del Reglamento del Procedimiento para el ejercicio de la Potestad Sancionadora, aprobado por Real Decreto 1398/1993, de 4 de agosto, puesto en relación con el artículo 58 de la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones, los interesados en el presente procedimiento disponen de un plazo de un mes, contado a partir de la notificación del presente Acuerdo de incoación, para:

- a) Comparecer en esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, si así lo desea, para tomar vista del expediente.
- b) Proponer la practica de todas aquellas pruebas que estime convenientes para su defensa, concretando los medios de prueba de que pretendan valerse.
- c) Presentar cuantas alegaciones, documentos y justificantes estime convenientes.

Transcurrido dicho plazo sin que se haya recibido alegación alguna, se continuará con la tramitación del procedimiento, informándole que el Instructor del mismo podrá acordar de oficio la práctica de aquellas pruebas que considere pertinentes.

QUINTO. En cualquier momento de la tramitación del procedimiento y con suspensión del mismo, el interesado podrá ejercitar su derecho a la recusación contra el Instructor, si concurre alguna de las causas recogidas en los artículos 28 y 29 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

SEXTO. En el supuesto de que la entidad VENDAM SOCIEDAD COOPERATIVA reconozca su responsabilidad en los hechos citados se podrá, conforme a lo dispuesto en el artículo 8 del Reglamento aprobado por el Real Decreto 1398/1993, dictar resolución directamente sin necesidad de tramitar el procedimiento en su totalidad. No obstante se le informa de su derecho a no declarar contra sí mismo y a no declararse culpable.

SÉPTIMO. Este Acuerdo deberá ser comunicado al Instructor nombrado, dándole traslado de cuantas actuaciones existan al respecto en el expediente. Asimismo, deberá ser notificado a los interesados.

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.

Vº. Bº. EL PRESIDENTE,

EL SECRETARIO,

Reinaldo Rodríguez Illera.

Jaime Almenar Belenguer.