



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 21/06 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 8 de junio 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 EL CONFLICTO POR LA AMPLIACIÓN DE ESPACIO DE COUBICACIÓN EN VARIAS CENTRALES DE MADRID ENTRE GRUPALIA INTERNET, S.A. Y TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U. POR DESISTIMIENTO DE LA PRIMERA ENTIDAD

Expediente DT 2006/76

I. ANTECEDENTES DE HECHO

Primero.- Con fecha 30 de diciembre de 2005, tuvo entrada en el Registro de esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones escrito de Grupalia Internet, S.A. (en adelante, Grupalia) por el que plantea conflicto de acceso con la entidad Telefónica de España, S.A.U. (en adelante, Tesau).

Grupalia considera que Tesau rechaza de forma injustificada solicitudes del servicio de coubicación de la Oferta de acceso al Bucle de Abonado (OBA).

Según Grupalia, en Madrid/Atocha y Madrid/Velázquez Tesau se está acogiendo al derecho de reserva de un 25% adicional del espacio ocupado que se preveía en normativa anterior ya derogada; y en Madrid/Chamartín Tesau estaría alegando la imposibilidad de ampliación de los sistemas de aire acondicionado.

Adicionalmente, Grupalia señala que en Madrid/Ríos Rosas se le han facilitado 3 UNC's en una disposición que hace imposible la instalación de sus equipos.

Grupalia expone que ha constatado, mediante la realización de visitas, un mal aprovechamiento del espacio así como la existencia de espacio libre ocupado por empresas del grupo Telefónica. Además, a juicio de Grupalia, Tesau debería estar sujeta a los mismos plazos y procedimientos de la OBA.

Grupalia solicita que se resuelva el conflicto planteado inspeccionándose, en su caso, las centrales relacionadas; que se inste a Tesau a *“separar claramente los niveles mayorista y minorista”*, y que se controle la ocupación de espacio por empresas del grupo.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Segundo. A la vista de la solicitud presentada por Grupalia esta Comisión, con arreglo a las previsiones 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 (norma a la cual se acoge esta Comisión en el ejercicio de las funciones públicas que tiene encomendadas), procede a la incoación e instrucción del correspondiente procedimiento administrativo.

Con fecha 27 de enero de 2006 se comunica dicho trámite a los interesados, Grupalia y Tesau, dirigiéndoles sendos escritos mediante los cuales se les informaba de que, en virtud de la solicitud de intervención presentada por la primera, había quedado iniciado el correspondiente procedimiento administrativo.

Tercero. Con fecha de entrada de registro 27 de enero de 2006, Grupalia remite nuevo escrito a la Comisión en el que desea añadir tres nuevas centrales al conflicto, concretamente, las de Madrid/Tetuán, Madrid/Ventas y Madrid/Hortaleza.

Cuarto. Con fecha 27 de febrero de 2006 Tesau presenta escrito de alegaciones en el que afirma que principalmente la causa de la denegación de espacio adicional a Grupalia es la existencia de espacios asignados a los operadores en las Salas de Operador de dichas centrales pero que no han sido ocupados por éstos, dándose actualmente una situación ineficiente de utilización de espacios en las Salas de Operador, salvo en el caso de la central de Madrid/Chamartín en el que alega que no sería factible ante la imposibilidad de ampliación de los equipos de aire acondicionado necesarios para llevar a cabo la petición de Grupalia.

Quinto. Con fecha 26 de mayo de 2006, tuvo entrada en esta Comisión escrito de Grupalia mediante el cual solicitaba el desistimiento del conflicto a todos los efectos administrativos y que se procediera al archivo del expediente.

Sexto. Mediante escrito de fecha 1 de junio de 2006, con entrada en el Registro de esta Comisión el día 2 de junio de 2006, Tesau solicitó que se acepte el desistimiento presentado por Grupalia.

A los anteriores antecedentes de hecho les resultan de aplicación los siguientes,

II. FUNDAMENTOS DE DERECHO

Primero.- Desistimiento

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), en su artículo 87.1, contempla el desistimiento de su solicitud por parte del interesado como uno de los modos de terminación del procedimiento:

«Artículo 87. Terminación. 1.- Pondrán fin al procedimiento la resolución, el desistimiento, la renuncia al derecho en que se funde la solicitud, cuando tal renuncia no esté prohibida por el Ordenamiento Jurídico, y la declaración de caducidad. (...)».



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Los artículos 90 y 91 de la misma norma legal regulan el ejercicio, medios y efectos del derecho de desistimiento:

«Artículo 90. Ejercicio. 1.- Todo interesado podrá desistir de su solicitud o, cuando no esté prohibido por el Ordenamiento Jurídico, renunciar a sus derechos. 2.- Si el escrito de iniciación se hubiese formulado por dos o más interesados, el desistimiento o la renuncia sólo afectará a aquellos que la hubiesen formulado».

«Artículo 91. Medios y efectos. 1.- Tanto el desistimiento como la renuncia podrán hacerse por cualquier medio que permita su constancia. 2.- La Administración aceptará de plano el desistimiento o la renuncia, y declarará concluido el procedimiento salvo que, habiéndose personado en el mismo terceros interesados, instasen éstos su continuación en el plazo de diez días desde que fueron notificados del desistimiento. 3.- Si la cuestión suscitada por la incoación del expediente entrañase interés general o fuera conveniente sustanciarla para su definición y esclarecimiento, la Administración podrá limitar los efectos del desistimiento o la renuncia al interesado y seguirá el procedimiento».

Del contenido de los preceptos citados se desprende que todo interesado, en este caso las entidades Tesau y Grupalia, podrá desistir de su solicitud (artículo 90.1 de la LRJPAC). Dicho desistimiento ha de realizarse por cualquier medio que permita su constancia (artículo 91.1 de la LRJPAC), requisito que cumple el escrito presentado por Grupalia.

En consecuencia, tras dar por ejercido el derecho de desistimiento al que se refieren los artículos 90.1 y 91.1 de la citada LRJPAC por parte de Grupalia, esta Comisión, a la vista de que Tesau no ha instado la continuación del procedimiento sino a su archivo y que, a tenor de lo deducido del expediente tramitado al efecto, no se da un interés general para su continuación ni se estima conveniente ni necesario sustanciar la cuestión objeto de aquél para su definición y esclarecimiento, se ha de aceptar el desistimiento, debiendo declarar concluido el Procedimiento (artículo 91.2 de la LRJPAC).

En virtud de las consideraciones expuestas, y tras el ejercicio por parte de Grupalia del derecho de desistimiento regulado en los artículos 90.1 y 91.1 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, esta Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, en cumplimiento de lo previsto por la normativa de referencia, y en particular por el artículo 91.2 de la misma,

RESUELVE

Único.- Aceptar de plano el desistimiento presentado por Grupalia Internet, S.A. en el procedimiento de referencia y, en consecuencia, declarar concluido el mismo, por no existir motivo alguno que justifique su continuación.



COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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 PRESIDENTE

Jaime Almenar Belenguer

Reinaldo Rodríguez Illera