



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 nº 42/06 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 13 de diciembre de 2006, se ha adoptado el siguiente

ACUERDO

Por el que se aprueba la:

RESOLUCIÓN POR LA QUE SE RESUELVE EL RECURSO DE REPOSICIÓN FORMULADO POR TELEFÓNICA DE ESPAÑA S.A.U. CONTRA LA RESOLUCIÓN DEL CONSEJO DE LA COMISIÓN DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES DE FECHA 27 DE OCTUBRE DE 2005, RELATIVA A LA CONVENIENCIA DE ADOPTAR MEDIDAS CAUTELARES CON RESPECTO A LA PROMOCIÓN “PLAN DE PRECIOS 14” PROPUESTA POR TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U.

En relación con el recurso potestativo de reposición interpuesto por TELEFÓNICA DE ESPAÑA (en adelante, TESAU), contra la citada Resolución de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de 27 de octubre de 2005, el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones ha adoptado, en su sesión núm. 42/06 del día de la fecha, la siguiente Resolución:

Resolución de 13 de diciembre de 2006, recaída en el expediente AJ 2005/1698

HECHOS

PRIMERO. En fecha 27 de octubre de 2005, y en el marco de la tramitación del expediente AEM 2005/1510 el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones aprobó una Resolución por la que se adoptaron una serie de medidas cautelares en relación con el “Plan de Precios 14” propuesto por TESAU .

La citada Resolución acordó lo siguiente:

***Primero.** Esta Comisión no ha podido constatar la emulabilidad por parte de los operadores alternativos de la promoción propuesta por TESAU consistente en un descuento del 100% en el precio de las llamadas metropolitanas, provinciales e interprovinciales (incluido el establecimiento de la comunicación) con origen y destino en numeraciones de un mismo*



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

cliente (mismo NIF/CIF) durante los primeros 120 minutos de conversación de lunes a domingo durante las 24 horas del día para todas las numeraciones bajo la titularidad de un mismo cliente en la que obligatoriamente, deben adscribirse todas las numeraciones bajo titularidad de un mismo NIF/CIF del cliente, a cambio de una cuota mensual de cuatro euros.

Segundo. *Se impone a TESAU, en sede cautelar, la paralización de la comercialización de la promoción, con el fin de poder determinar si se está ante una situación de estrechamiento de márgenes y su efecto negativo sobre la competencia.*

SEGUNDO.- El día 7 de diciembre de 2005 tuvo entrada en el Registro de esta Comisión escrito de TESAU, por el que se interponía recurso potestativo de reposición contra la resolución de esta Comisión referida en el antecedente de hecho anterior.

La recurrente mostraba su disconformidad con la Resolución impugnada sobre la base de las siguientes alegaciones:

A) Nulidad de la resolución recurrida por vulneración de lo dispuesto en el artículo 72 de la Ley 30/1992 de, 26 de noviembre de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y Procedimiento Administrativo Común en relación con el artículo 62.2 de la misma norma antes citada, por error en la interpretación de las características del Plan de Precios 14.

Según la recurrente, la resolución recurrida no ha dado estricto cumplimiento a la exigencia de razonabilidad y apariencia de buen derecho, toda vez que, la misma, parte de una errónea interpretación de las características del Plan de precios 14 que Tesau comunicó a la Administración.

El referido Plan, no conlleva el pago, únicamente, de una cuota mensual de 4 euros sino que, cada una de las líneas que se acoja al Plan habrá de pagar, además de la cuota de 4 euros, la cuota mensual de la línea fijada en el BOE a 13,4317 euros. En consecuencia el importe mensual a abonar por cada una de las líneas que se acojan al Plan será de 17, 4317 euros.

Entiende la recurrente que el hecho de que la resolución recurrida no haya tenido en cuenta, para realizar la valoración de los efectos del plan, la obligatoriedad del pago de la cuota de abono mensual de la línea, además de la cuota inherente al Plan, conlleva que sea errónea toda la valoración de la apariencia de buen Derecho necesaria para la adopción de la medida cautelar

En concreto, por lo que respecta a la errónea valoración de la prueba efectuada por la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones para adoptar la medida cautelar adoptada, TESAU expuso lo siguiente:

1º) Que el Plan era emulable por los operadores alternativos.

2º) Que el Plan era lícito por existir una justificación objetiva para el empaquetamiento de acceso y tráfico.

3º) Que el Plan no cerraba la competencia del mercado.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

B) Nulidad de la resolución recurrida por vulneración de lo dispuesto en el artículo 72 de la LRJPAC en relación con el 62.2 de la misma Ley por inexistencia de necesidad y urgencia de la medida cautelar adoptada.

Alega la recurrente que no concurren los requisitos de necesidad y urgencia necesarios para la adopción de la medida cautelar toda vez que la comercialización del “Plan de precios 14” carecería de efectos significativos sobre el mercado, habida cuenta que su comercialización se produciría durante un período inferior a tres meses (plazo máximo de resolución del expediente) que coincidiría con el período de Navidad, caracterizado por el descenso en la demanda de los servicios a los que afecta el “Plan de precios 14”.

TERCERO.- mediante escrito de 14 de diciembre de 2005, esta Comisión comunicó el inicio del procedimiento correspondiente al interesado, conforme a lo previsto en los artículos 42.4 y 112.2 de la LRJPAC.

CUARTO.- Con fecha 20 de abril de 2006 el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones dictó resolución sobre la existencia de prácticas anticompetitivas con respecto a la promoción “Plan de Precios 14” propuesta por TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U. que ponía fin al expediente AEM 1510/2005 y que resolvía sobre la medida cautelar aquí recurrida en el sentido que más adelante se verá.

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

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Competencia para resolver.

La competencia para resolver el presente recurso corresponde, de conformidad con lo establecido en el artículo 116 de la LRJPAC, al órgano que lo hubiera dictado, en este caso, al Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones.

SEGUNDO.- Admisión a trámite.

En el escrito presentado por TESAU por el que se interpone recurso de reposición contra la resolución de esta Comisión referida en el antecedente de hecho primero, se viene a solicitar la nulidad de la medida cautelar adoptada.

Habida cuenta que el recurso potestativo de reposición presentado por TESAU, en el que se solicita la nulidad del acto impugnado, se interpone contra el acto expresado, que resulta susceptible del mismo según lo dispuesto por los artículos 107 y 116 de la LRJPAC, y dentro del plazo previsto por el artículo 117 de la citada Ley, procede admitirlo a trámite



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

TERCERO.- Sobre la desaparición sobrevenida del objeto del recurso.

El artículo 42.1 de la ley 30/1992, de 26 de noviembre del Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común dispone que la Administración está obligada a dictar resolución expresa en todos los procedimientos y a notificar cualquiera que sea su forma de iniciación. En casos como 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 las normas aplicables.

Conforme a lo expuesto en los Antecedentes de Hecho, TESAU solicita expresamente la nulidad de la medida cautelar adoptada.

Pues bien, esas pretensiones expuestas en el recurso de reposición fueron resueltas por el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones mediante la resolución de 20 de abril de 2006 que declaró al respecto que:

“Primero.- Declarar que la comercialización del producto denominado “Plan de Precios 14” supone una vinculación anticompetitiva de los servicios de acceso y tráfico telefónico fijo. Asimismo, supone un descuento fidelizador que cierra los mercados de tráfico telefónico a los operadores alternativos de acceso indirecto. Segundo.- Prohibir a TESAU la comercialización del “Plan de Precios 14” en las condiciones establecidas, confirmando de este modo las medidas cautelares que se tomaron mediante Resolución de esta Comisión de 27 de octubre de 2005.”

Por lo tanto no cabe hacer pronunciamiento alguno sobre lo solicitado por la recurrente, toda vez que lo mismo ha sido resuelto por la Resolución citada que expresamente confirma la medida cautelar adoptada, que no es otra que hacer definitiva, mediante su prohibición, la paralización de la comercialización del “Plan de Precios 14” formulado por TESAU.

Vistos los citados antecedentes y fundamentos jurídicos, esta Comisión

RESUELVE

Único.- Declarar concluso el procedimiento de referencia iniciado a instancia de Telefónica de España, S.A.U. procediéndose al cierre y archivo del mismo sin más trámite, por desaparición sobrevenida del objeto del recurso, al estar lo solicitado por la recurrente resuelto en la resolución de este Consejo de 20 de abril de 2005 que ponía fin al expediente AEM 2005/1510.

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.



COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

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, , 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, 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 del 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