



## 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 10/06 del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones celebrada el día 16 de marzo de 2006, se ha adoptado el siguiente

### ACUERDO

Por el que se aprueba la:

**RESOLUCION POR LA QUE SE DESESTIMA EL RECURSO POTESTATIVO DE REPOSICIÓN INTERPUESTO POR DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN CONTRA LA RESOLUCIÓN DE 7 DE JULIO DE 2005 POR LA QUE SE ACORDÓ FINALIZAR EL PERIODO DE INFORMACIÓN PREVIA Y NO INICIAR UN PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONADOR A LAS ENTIDADES TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U. Y TELEFÓNICA TELECOMUNICIONES PÚBLICAS, S.A.U.**

En relación con el recurso potestativo de reposición interpuesto por DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN contra la Resolución del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de fecha 7 de julio de 2005 por la que se acordó finalizar el periodo de información previa y no iniciar un procedimiento administrativo sancionador en relación con la denuncia presentada por el recurrente sobre el acceso a la numeración gratuita para el usuario llamante desde las terminales telefónicas de uso público de TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U. y TELEFÓNICA TELECOMUNICIONES PÚBLICAS, S.A.U. (Expediente número RO 2005/275), el Consejo de esta Comisión ha adoptado en su Sesión número 10/06, la siguiente Resolución:

Resolución de 16 de marzo de 2006, recaída en el Expediente nº AJ 2006/151.

### HECHOS

#### **PRIMERO.- Resolución de 7 de julio de 2005 objeto del recurso.**

En fecha 7 de julio de 2005 el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones aprobó la Resolución por la que se acordó finalizar el



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

periodo de información previa y no iniciar un procedimiento administrativo sancionador en relación con la denuncia presentada por el recurrente DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN sobre el acceso a la numeración gratuita para el usuario llamante desde las terminales telefónicas de uso público de TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U. (en adelante, TESAU) y TELEFÓNICA TELECOMUNICACIONES PÚBLICAS, S.A.U. (en adelante, TTP); dicho procedimiento fue tramitado en el Expediente número RO 2005/275.

La citada Resolución recurrida acordaba en su RESUELVE lo siguiente:

*<<Único.- No iniciar procedimiento sancionador, por estimar que no existen indicios de incumplimiento ni por parte de TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U. ni por parte de TELEFÓNICA TELECOMUNICACIONES PÚBLICAS, S.A. de la Resolución de 20 de noviembre de 2003.>>*

### **SEGUNDO.- Recurso de reposición de DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN.**

Mediante escrito fechado el día 20 de julio de 2005, cuya entrada en esta Comisión fue Registrada el día 8 de agosto de 2005, DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN interpuso recurso potestativo de reposición contra la Resolución antes referida, exponiendo su disconformidad con la misma y solicitando que se revisara el contenido de la misma, ya que según el recurrente continuaba siendo imposible “llamar a teléfonos números 900 desde todas las cabinas públicas de Telefónica” utilizando tarjetas telefónicas prepago sin depositar previamente monedas, a pesar de ser una llamada a un número 900 gratuita para el usuario. Además en algunos casos el terminal telefónico de uso público no devuelve el importe de la moneda depositada cuando se llama a dicho rango de numeración, ni expide factura de dicho coste para poder acreditarlo y poder exigir su devolución.

Por todo lo expuesto, el recurrente solicitaba la anulación de la Resolución del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de 7 de julio de 2005 y solicitaba lo siguiente:

1. Que se incoase expediente sancionador a TESAU por incumplimiento de la resolución del Consejo de esta Comisión de 22 de mayo de 2003.
2. Que se garantizase que se pueda llamar y acceder a números de Red Inteligente de tarificación gratuita para el usuario llamante desde todas las terminales telefónicas de uso público.
3. Que se estudiase la posibilidad de exigir a TESAU que sus terminales telefónicos de uso público expidan una factura acreditativa del coste de cada llamada efectuada desde las mismas.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

### **TERCERO.- Trámite de información a los interesados.**

Mediante los correspondientes Oficios del Secretario de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones fechados el día 4 de enero de 2006, se cumplió el trámite de información a los interesados previsto en el artículo 42.4 de la citada LRJPAC, notificándose la interposición del recurso de reposición y el inicio de la tramitación del mismo al recurrente DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN y a los interesados TESAU, TTP y la entidad TOP DIAMANTES ESPAÑA, S.L. (en adelante, TOP DIAMANTES).

Asimismo, en cumplimiento de lo establecido en el artículo 112.2 de la misma LRJPAC, mediante los mismos Oficios se dio traslado a TESAU, TTP, y a TOP DIAMANTES del recurso de reposición interpuesto por DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN, para que pudiesen alegar lo que estimasen conveniente.

TTP efectuó alegaciones mediante un escrito fechado el día 27 de enero de 2006, cuya entrada en esta Comisión fue registrada el día 1 de marzo de 2005, en el cual manifiesta lo siguiente:

- Que no se le informó en plazo de la presentación del recurso de reposición objeto de esta Resolución.
- Que el Oficio de esta Comisión de fecha 10 de octubre de 2005, mediante el cual se informaba al recurrente de determinados aspectos acerca de la normativa vigente para cursar las reclamaciones de usuarios finales de los servicios de telecomunicaciones, sería según TTP un acto administrativo que habría resuelto el recurso de reposición de DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN.
- Que no obstante lo anterior, y dado que el recurso de reposición se comenzó a tramitar el día 8 de agosto de 2005, en la actualidad habrían prescrito los plazos tanto para efectuar alegaciones como para resolver el mismo.
- Que además el recurrente DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN habría interpuesto una reclamación ante la Secretaría de Estado de Telecomunicaciones y para la Sociedad de la Información del Ministerio de Industria, Turismo y Comercio, con número de referencia RC 1000505/06, denunciando los mismos hechos que expone en el recurso de reposición de constante referencia.

Por todo lo expuesto, TTP solicitaba que no se resolviese el recurso de reposición interpuesto por DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN y se procediese al archivo del mismo.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Por su parte, TESAU efectuó asimismo alegaciones mediante un escrito fechado el día 8 de marzo de 2006, cuya entrada en esta Comisión fue registrada el mismo día, en el cual manifestaba “que ha finalizado el plazo máximo legalmente previsto para dictar y notificar la resolución del citado recurso de reposición”, no obstante lo cual mostraba su conformidad con lo dispuesto en la Resolución recurrida y reiteraba sus alegaciones efectuadas en el procedimiento administrativo con número de Expediente RO 2005/275.

Por todo ello TESAU solicitaba que no se resolviese el recurso de reposición interpuesto por DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN y se procediese al archivo del mismo por haber precluido el trámite y por carecer de fundamento las “acusaciones” del recurrente.

### FUNDAMENTOS DE DERECHO

#### A) FUNDAMENTOS JURÍDICOS PROCEDIMENTALES.

##### **PRIMERO.- Calificación.**

El artículo 107 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común (en adelante, LRJPAC) establece que contra las resoluciones, entre otros actos, podrán interponerse por los interesados los recursos de alzada y potestativo de reposición, que cabrá fundar en cualquiera de los motivos de nulidad o anulabilidad previstos en los artículos 62 y 63 de dicha Ley.

La recurrente califica expresamente su escrito como recurso de reposición, por lo que teniendo en cuenta lo anterior y que las Resoluciones de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones ponen fin a la vía administrativa, resulta procedente calificar el escrito interpuesto por DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN el día 20 de julio de 2005 como recurso potestativo de reposición interpuesto contra la Resolución del Consejo de esta Comisión de fecha 7 de julio de 2005, a tenor de lo establecido en el artículo 116 de la LRJPAC que prevé que los actos administrativos que pongan fin a la vía administrativa podrán ser recurridos en reposición ante el mismo órgano que lo hubiera dictado.

##### **SEGUNDO.- Competencia y plazo para resolver.**

De conformidad con lo establecido en el artículo 116 de la LRJPAC, la competencia para resolver el presente recurso corresponde al Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, por ser el órgano administrativo que dictó el acto impugnado.



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

El presente recurso deberá ser resuelto, y su Resolución notificada, en el plazo de un mes contado desde el día siguiente a su interposición, según lo establecido en el artículo 117.2 de la misma Ley, y siempre teniendo en cuenta las posibles suspensiones que afecten al transcurso del plazo máximo.

### **TERCERO.- Admisión a trámite.**

El recurso de reposición interpuesto por DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN ha sido interpuesto cumpliendo con los requisitos de forma establecidos en el artículo 110.1 de la LRJPAC. Asimismo se ha interpuesto dentro del plazo de un mes previsto en el artículo 117.1 de la misma Ley, por lo que, teniendo en cuenta lo anterior, procede admitirlo a trámite.

## **B) FUNDAMENTOS JURÍDICOS MATERIALES.**

### **PRIMERO.- Sobre la cuestión principal planteada en el recurso de reposición interpuesto por DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN.**

Según el recurrente en la fecha de interposición del recurso de reposición de referencia (20 de julio de 2005) continuaba siendo imposible “llamar a teléfonos números 900 desde todas las cabinas públicas de Telefónica” utilizando tarjetas telefónicas prepago sin depositar previamente monedas, a pesar de ser una llamada a un número 900 gratuita para el usuario. Además el recurrente denunciaba que en algunos casos el terminal telefónico de uso público no devuelve el importe de la moneda depositada cuando se llama a dicho rango de numeración, ni expide factura de dicho coste para poder acreditarlo y poder exigir su devolución.

Esta alegación reitera las alegaciones formuladas por DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN en su denuncia de fecha 21 de febrero de 2005, que dio lugar al periodo de información previa concluido con la Resolución del Consejo de esta Comisión de 7 de julio de 2005 objeto del presente recurso de reposición, pero no aporta ningún dato ni prueba adicional que cuestione o contradiga los fundamentos de hecho y de Derecho expuestos en la resolución recurrida. En consecuencia, cumple reiterar la fundamentación jurídica expuesta en la resolución recurrida de 7 de julio de 2005:

*<<(…) Requeridos a TTP y TESAU sobre la denuncia referida, las partes manifestaron que el acceso a numeración gratuita desde cualquier terminal público del Grupo Telefónica resultaba posible, siempre que se accediera directamente a un número del rango 900. Es decir, si se utilizaba como medio de efectuar la comunicación una tarjeta prepago de TESAU, el servicio no resultaba disponible, ya que en caso contrario se produciría una*



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

*redundancia en los recursos de red. Esta restricción se mantiene porque, en cualquier caso, el acceso a numeración del rango 900 está disponible por marcación directa para el usuario y siempre con condiciones de gratuidad.*

*Es decir, la operativa de acceso a un determinado número utilizando como medio de pago una tarjeta prepago consiste, normalmente, en la marcación de un número 900 asociado a la tarjeta comercializada y en la introducción del PIN de acceso a cada una de ellas. De esta forma, una vez introducido en el terminal<sup>1</sup> el número 900, el usuario deberá marcar el número de acceso individualizado que está vinculado a cada tarjeta prepago. Una vez validado por el sistema, el usuario podrá introducir el número de destino con el que quiere comunicar. Esta operativa tiene un coste asociado en red que se duplicaría si el número de destino elegido por el usuario fuese un número perteneciente al rango 900. En ese caso, se estaría obligando al sistema a utilizar unos recursos de red innecesarios, ya que la posibilidad de acceder por marcación directa –sin necesidad de introducir ningún medio de pago- al número 900 está disponible en todos los terminales del Grupo Telefónica.*

*En consecuencia, del examen de los escritos remitidos por las partes, esta Comisión considera que, con carácter previo, es posible concluir que no existen indicios que permitan afirmar que el Grupo Telefónica está incumpliendo la Resolución de referencia, ya que el acceso directo a numeración gratuita desde terminales de uso público está operativo.>>*

Por tanto, al no haberse aportado en vía de recurso indicios, datos o pruebas adicionales que desvirtúen los hechos antes expuestos y reflejados en la fundamentación de la resolución recurrida, lo resuelto el día 7 de julio de 2005 sigue plenamente vigente, al no existir indicios que permitan incoar un procedimiento sancionador a TESAU y/o a TTP por incumplimiento de la Resolución del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de 20 de noviembre de 2003 para garantizar el acceso a determinada numeración empleada para la prestación de servicios telefónicos mediante tarjetas prepago.

### **SEGUNDO.- Sobre otras cuestiones solicitadas por el recurrente.**

Además de pedir la anulación de la resolución recurrida y la incoación de un expediente sancionador a TESAU y TTP, DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN solicitaba además en su escrito de 20 de julio de 2005 que se estudiase la posibilidad de exigir a TESAU que sus terminales telefónicos de uso público expidiesen una factura acreditativa del coste de cada llamada efectuada desde las mismas.

<sup>1</sup> El terminal utilizado, normalmente, es un terminal de uso público, pero nada impide que el uso de la tarjeta prepago se realice a través de un terminal privado.





## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

Dicha solicitud implica la modificación de la normativa sectorial vigente que desarrolla la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones (en adelante, LGTel), en materia de prestación del servicio telefónico fijo desde terminales de uso público, y en especial en materia de prestación del servicio universal de comunicaciones electrónicas, por lo que deberá ser el Gobierno y el Ministerio de Industria, Turismo y Comercio las instancias competentes a las que deberá dirigirse dicha solicitud.

### **TERCERO.- Sobre las alegaciones de TTP.**

En lo referente a las alegaciones de TTP en el sentido de que el Oficio de esta Comisión de fecha 10 de octubre de 2005, mediante el cual se informaba a DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN de determinados aspectos acerca de la normativa vigente para cursar las reclamaciones de usuarios finales de los servicios de telecomunicaciones, sería según TTP un acto administrativo que habría resuelto el recurso de reposición de DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN, hay que manifestar que de ningún modo puede considerarse así ya que el citado Oficio no se pronunciaba sobre las diferentes cuestiones planteadas por DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN en su escrito y se limitaba a informarle del procedimiento legal establecido para resolver controversias entre operadores y usuarios de servicios de telecomunicaciones, y estaba firmado por el Secretario de esta Comisión.

Por consiguiente, la parte del escrito de DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN que planteaba el recurso de reposición objeto de la presente resolución necesariamente ha de tramitarse y resolverse de conformidad con lo dispuesto en el Capítulo II del Título VII de la LRJPAC, es decir, que la resolución del mismo ha de formularse por el órgano competente para ello, el Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones, que legalmente es el órgano rector de la misma (artículo 48.4 de la LGTel) y está obligado a tramitar y resolver todos los procedimientos y a notificarlos a los interesados (artículo 42.1 de la LRJPAC).

Vistos los citados antecedentes de hecho y fundamentos de Derecho, el Consejo de esta Comisión

## **RESUELVE**

**ÚNICO.-** Desestimar íntegramente el recurso de reposición interpuesto por DON MIGUEL GONZÁLEZ ADÁN contra el Acuerdo del Consejo de la Comisión del Mercado de las Telecomunicaciones de fecha 7 de julio de 2005,



## COMISION DEL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES

por la que se acordó finalizar el periodo de información previa y no iniciar un procedimiento administrativo sancionador en relación con la denuncia presentada por el recurrente sobre el acceso a la numeración gratuita para el usuario llamante desde las terminales telefónicas de uso público de TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U. y TELEFÓNICA TELECOMUNICACIONES PÚBLICAS, S.A.U., por estar la misma plenamente ajustada a Derecho.

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 resuelve un recurso potestativo de reposición, no puede interponerse de nuevo dicho recurso de reposición. No obstante, contra la misma puede 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 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