

Txostena
Informe

Euskaltel, S.A.
Azpiegiturak alokatzea
Onura fiskalak

Euskaltel, S.A.
Arrendamiento de infraestructuras
Beneficios fiscales



Herri-Kontuen
Euskal Epaitegia

Tribunal Vasco
de Cuentas Públicas



AURKIBIDEA / ÍNDICE

1. SARRERA	3
2. ARAUTEGIA	3
3. DATU HISTORIKOAK	4
4. EUSKALTEL, SA-REN KAPITAL SOZIALAREN PARTAIDETZA PUBLIKOA.....	6
5. EUSKALTEL, SA-RI AKTIBOEN ALOGERA.....	7
6. ONURA FISKALAK	10
1. INTRODUCCIÓN	12
2. NORMATIVA	12
7. DATOS HISTÓRICOS.....	13
8. PARTICIPACIÓN PÚBLICA EN EL CAPITAL SOCIAL DE EUSKALTEL, S.A	15
9. ARRENDAMIENTO DE ACTIVOS A EUSKALTEL, S.A.....	16
10. BENEFICIOS FISCALES	19
APARTEKO BOTOA / VOTO PARTICULAR	21

- 31/1987 Legea, abenduaren 18koa, telekomunikabideen antolamenduari buruzkoa, abenduaren 3ko 32/1992 Legeak eta apirilaren 24ko 12/1997 Legeak aldatutakoa, telekomunikabideen askeagotzeari buruzkoak.
- 42/1995 Legea, abenduaren 22koa, hari bidezko telekomunikabideei buruzkoa.
- 30/1992 Legea, azaroaren 26koa, Administrazio Publikoen eta Administrazio Prozedura Bateratuaren Araubide Orokorrari buruzkoa (aurrerantzean APKL).
- 11/1998 Legea, apirilaren 24koa, telekomunikabideei buruzko orokorra.
- 1567/1989 Legegintzazko Erret Dekretua, abenduaren 22koa, Sozietate Anonimoen Legeari buruzko Testu Bateratua oniritzen duena (aurrerantzean SAL).
- Kode Zibila (aurrerantzean KZ).

3. DATU HISTORIKOAK

Naturgas, SAk 1989an telekomunikazioen sare bat eraikitzeari ekin zion. Egindako inbertsioak, finantzaketarako eskuratutako kapital dirulaguntzekin batera (2.813 milioi pezeta) Euskalnet, SAri eskualdatu zitzaizkion 1993an.

1993an Eusko Jaurlaritzak %100 publikoa den Euskalnet, SA sozietatea sortu zuen, EAEren Administrazioari dagozkion telekomunikazio zerbitzuak kudeatzeko. Honen xede sozialetik at geratu zen polizia eta segurtasun publikoaren sarearen kudeaketa, azpiegitura eta horien komunikazio sistemak.

Euskalnet, SAk sortu zenez geroztik, 12.056 milioi pezeta eskuratu ditu Kapital Sozialaren kontzeptuan, EAEren Administrazioak oso-osorik harpidetua eta ordaindua, eta beste 2.813 milioi pezeta, Naturgas, SAk eskualdatuak.

1995ean Euskaltel, SA sortu zen telekomunikazio sareak eta zerbitzuak eman, kudeatu, garatu, ezarri, ustiatu eta merkaturatzeko, 200 milioi pezetako hasierako kapital soziala zuena (ikus 4. idatz zatia).

1996an Euskalnet, SAren kapital soziala murriztu zen, akziodun bakarrari ekarpenak itzuliz: Euskal Administrazioa Horretarako, kanalizazioa egiteko obra zibilaren soberakinaren jabetza EAEren Administrazio Orokorrari eskualdatu dio. Eskualdatu asmo ziren aktiboen baloraketarako azterlanak ondorioztatu zuten konpondu ezineko balio galera izan zuela horietako atal batek. Azkenik, Euskalnet, SAk baja eman zuen ibilgetu materialetik 6.501 milioi pezetako zenbatekoa eta 2.201 milioi pezetako balio urritasuna aitortu zuen, kapital soziala 4.300 milioi pezetan murriztuz (ikus 5.2 atala).

35/1997 Dekretuak, Eusko Jaurlaritzan informazio eta telekomunikabide sistemen alorrean plangintza, antolamendua, egitekoen banaketa eta kudeaketa moldeak arautzen dituenak, zera xedatu zuen: “Euskalnet, SA sozietate publikoa EAEko Administrazioaren telekomunikabide zerbitzuen kudeaketaz arduratuko da”.

1997ko apirilaren 20an Retevisión pribatizatzeko lehiaketan esku hartzeko Stet, Endesa/GET eta Unión Fenosa/UFINSAk sortutako Enpresarien elkarteak bertara Euskaltel, SA txertatzeko erabakia hartu zuen eta itun estrategiko batetarako atalak zehaztu zituzten.

Telekomunikabideak askeagotzeko 12/1997 Legeak, 4. artikuluan, Retevisión gaitzen du oinarrizko telefoniaren azken zerbitzua emateko, hiri, hiri arteko eta nazioarteko moldeetan eta horren euskarri den zerbitzu eramailea emateko. Orobat, Retevisiónek hirugarrenei oinarrizko hiri telefoniaren azken zerbitzua lurraldeko hainbat gunetan emateko aukera ere finkatzen du.

1997ko maiatzaren 27an Gobernu Kontseiluak zera erabaki zuen:

- Euskalnet, SA sozietate publikoak Euskaltel, SAri alokairuan lagako dio ahots-seinale eta datuak konmutatzeko eta garraiatzeko sareak -mikrouhin eta zuntz optikoetan oinarrituak eta irrati-telebistako garraio eta hedapen zerbitzuetara lotu gabeak- osatzen dituzten ondasunen erabilera ez ezik, zentro nodalak eta funtzionamendu zuzena izateko gainerako elementuak ere bai (ikus 5.1 atala).
- EAEn Ondarean integratutako soberakinezko azpiegiturak Alokairu erregimenean ustiatu, ustiaketaren oinarri-arauak onartu eta Ogasun eta Administrazio Publikoaren Sailburua baimendu Euskaltel, SArekin akordio bat izenpetzera, non adieraziko den Eusko Jaurlaritzak Euskalteli alokairuan aipatutako soberakinezko azpiegiturak lagatzeko konpromisoa, sozietatea telekomunikabideen operadore modura jarduteko legez gaitua dagoen unean (ikus 5.2 atala).

Lehenengo erabakia 1997ko ekainaren 5ean Euskalnet, SA eta Euskaltel, SAren artean telekomunikabide sareen alokairu kontratua izenpetzearekin gauzatu zen.

184/1997 Dekretuak Euskalnet, SA desagertzea baimendu zuen, desegin izateagatik.

1997ko ekainaren 5ean Eusko Jaurlaritzaren eta Euskaltel, SAren artean soberakinezko azpiegiturak alokatzeko konpromisoa hitzartu zen (ikus 5. atala).

1998ko otsailaren 2an EAEn Administrazio Orokorrak Euskaltel, SAri telekomunikabideen azpiegituren kanalizazioa egiteko obra zibilaren soberakina osatzen duten ondasunen erabilera alokairuan lagatzen zizkion kontratua izenpetu zen (ikus 5. atala).

Data berean, Eusko Jaurlaritzak eta Euskaltel, SAK aurreko biak ordezkatzan dituen kontratu bat izenpetu zuten, EAEn Administrazioa Euskalnet, SAren tokian subrogatzeko. Euskaltel, SAK ordaindu beharreko zenbatekoa izango litzateke alokatutako sare osoarentzat urteko diru sarrera gordinen %1,5.

2000ko urtarrilaren 18an Merkataritzaren Erregistroan sozietatearen likidazioa eta desagitea erregistratu zen. EAEn Administrazio Orokorrari, bazkide bakar denari, sozietatearen ondasun guztia esleitu zitzaion, 6.545 milioi pezeta; honek ibilgetu materiala barne hartzen du, 5.815 milioi pezetako kontularitzako balio garbia duena.

4 EUSKALTEL, SA-REN KAPITAL SOZIALEAN PARTAIDETZA PUBLIKOA

1995eko maiatzaren 3an egin zen Euskalnet, Saren Administrazio Batzordeak, telekomunikabideen sozietate operadore baten sorreran bere parte hartzea aztertu eta hiru irizpide finkatu zituen:

- Sozietate berriak ez du elkarteko arautegiarekin talka egingo.
- Sare ardatzaren gainean zuzendaritza publikoko estrategiari eutsi; horren arabera, Eusko Jaurlaritzaren partaidetza Euskalnet, SA eta euskal aurrezki kutxen bitartez, kapital sozialaren %51ren pareko edo handiagoa izango da.
- EITBren partaidetza bermatu zuzenean edo ordezkari baten bitartez sozietate operadorearen administrazio atalean.

Horien arabera, erabaki du:

- Euskalnet, Saren partaidetza baimentzea, Bilbao Bizkaia Kutxa, Vital Kutxa eta Gipuzkoako Kutzarekin batera, telekomunikabide zerbitzuak emango dituen sozietate bat sortzeko.
- 80 milioi pezeta arteko akzioak harpidetu eta ordaintzea (fundazioko kapital sozialaren %40).

Erabaki hau 1995eko maiatzaren 19an oniritzi zuen Euskalnet, SA sozietate publikoaren Batzar Orokor Aparteko eta Unibertsalean eratutako Gobernu Kontseiluak.

Euskal Sektore Publikoak egindako ekarpenak honako hauek dira:

Data	Milioi pta.					
	Gehikuntza guztira			Ogasun Orok. ekarpena		
	Kapital soziala	Jaulkipen prima	Guztira	Kapital soziala	Jaulkipen prima	Guztira
95/07/03.....	200	-	200	80	-	80
97/08/04.....	7.780	-	7.780	1.320	-	1.320
97/10/10.....	6.020	-	6.020	-	-	-
98/06/16.....	5.000	-	5.000	500	-	500
99/05/25	(32)	-	(32)	(3)	-	(3)
99/05/25.....	4.492	-	4.492	449	-	449
00/07/18.....	140	6.849	6.989	14	685	699
00/12/19.....	100	4.891	4.991	10	489	499
01/03/28.....	7.488	-	7.488	749	-	749
01/05/23.....	60	2.935	2.995	6	294	300
02/01/23.....	10.382	-	10.382	1.038	-	1.038
02/05/22.....	7.488	-	7.488	749	-	749
GUZTIRA	49.118	14.675	63.793	4.912	1.468	6.380



Euskaltel, SAREN kapital sozialean ehunekoen bilakaera honako hau izan da:

	%						
	95.07.03	97.08.04		97.10.10		98.06.16	
	200 milioi	7.780 milioi		6.020 milioi		5.000 milioi	
	%	%gehik.	% pilat.	%gehik.	% pilat.	%gehik.	% pilat.
Euskalnet, S.A.....	40	-	1	-	1	-	-
EAEren Administrazio Orokorra.....	-	8	8	-	4	3	3
EITB	-	9	9	-	5	5	5
EEE/EVE	-	-	-	-	-	2	2
EAEren Ogasun Orokorra GUZTIRA	40	17	18	-	10	10	10
BBK	20	42	41,2	-	23,5	23,5	23,5
KUTXA.....	20	33	32,4	-	18,5	18,5	18,5
VITAL.....	20	8	8,8	-	5	5	5
Aurrezki kutxak GUZTIRA	60	83	82,4	-	47	47	47
STET (Telecom Taldea Italia)	-	-	-	42	18	18	18
GET, S.A (Endesa Taldea)	-	-	-	23	10	10	10
Iberdrola Dibersifikazioa, S.A.....	-	-	-	23	10	10	10
Retevisión, S.A (AUNA)	-	-	-	7	3	3	3
MCC Inbertsioak, S.A.....	-	-	-	5	2	2	2
Partaidetza pribatua GUZTIRA	-	-	-	100	43	43	43
GUZTIRA	100	100	100	100	100	100	100

Akziodun bakoitzak Euskaltel, SAREN kapital sozialean dituen partaidetzaren portzentajeak aldaketarik gabe mantendu dira sozietateak egin dituen ondorengo kapital gehikuntzetan.

5. EUSKALTEL, SA-RI AKTIBOEN ERRENTAMENDUA

1997ko ekainaren 5ean Euskalnet, SAK Euskaltel, SARI hainbat ondasun errentamenduan lagatzeko kontratua izenpetu zen, 15 urteko indarraldikoa eta gehienera beste 20 urtetarako luzagarria; halaber, errentamenduan hartutako ondasunak erabiltzea beharrezko duten telekomunikabide zerbitzuen prezioa, Euskaltel, SAK eskuratutako urteko sarrera gordinen %0,75aren pareko izango da.

Ondasun horiek dira ahots-seinale eta datuak konmutatzeko eta garraiatzeko sareak - mikrouhin eta zuntz optikoetan oinarrituak eta irrati-telebistako garraio eta hedapen zerbitzuetara lotu gabeak-; baita zentro nodalak eta zuzen funtzionatzeko beharrezkoak diren gainerako elementuak ere: hiru euskal hiriburuak elkarlotzen zituen sare ardatzaren 455 km.ko kanalizazioa eta EAEren udalerrri garrantzitsuenetan instalatutako kapilar sarearen 653 km.ko kanalizazioa; hauek sare ardatzean zabalduetako zuntz optikoko 488 km hari eta kapilar sarean zabalduetako 12 km. besarkatzen zituzten.

Kontratu honen bitartez, Euskaltel, SAK konpromisoa hartu zuen data horretan Euskalnet, SAKoa zen langileria guztia bere plantillan sartzeko, Euskalnet, SAREN lan eskubide eta obligazioetan subrogatua geratzen zelarik eta langileriak baldintza eta eskubide bereberak eutsiz.



1997ko urriaren 10ean, Retevisión SAK eta Euskaltel, SAK itun estrategiko eta merkataritzakorako akordioa izenpetu zuten; honen indarrez, Retevisión, SAK berari emandako titulu gaitzailea, eskusibotasun osoz, Euskaltel, SAREN eskura jarri zuen, Euskal Herrian bigarren operadore modura oinarrizko telefoniaren azken zerbitzua eta horren euskarri zen zerbitzu eramailea emateko. Akordio hau data horrekin berarekin Sustapen Ministerioiko Komunikabideen Idazkaritza Nagusiak oniritzi zuen eta une hartan EAEren eta Estatuko Administrazio Orokorraren artean gauzatutako akordio politiko eta erakundearen ondorio da.

1998ko otsailaren 2an izenpetu zen kontratuaren arabera, EAEren Administrazio Orokorrak Euskaltel, SARI errentamenduan laga zizkion telekomunikabideen azpiegiturak kanalizatzeko obra zibilaren soberakina osatzen zuten ondasunen erabilera, 15 urteko indarraldiarekin eta gehienez beste 20 urtetara luzagarriak; halaber, errentamenduan hartutako ondasunak erabiltzea beharrezko duten telekomunikabide zerbitzuen prezioa, Euskaltel, SAK eskuratutako urteko sarrera gordinen %0,75aren pareko izango da.

Akordioa izenpetu zen datan (ikus 3. atala), errentamenduan hartutako Telekomunikabideen Sareek 5.621 milioi pezetako kontularitzako balore garbia zuten:

	Milioi pta.		
	IBILGETU GORDINA	PILATUTAKO AMORTIZAZIOA	GARBIA
Zuntz optikozko sarea			
Sare ardatzaren obra zibila.....	1.297	0	1.297
Kapilar sarearen obra zibila.....	1.513	11	1.502
Zentro nodalak.....	1.001	139	862
Telezaintza sistema.....	71	15	56
Zuntz optikoa.....	816	0	816
Ekipamenduak.....	769	12	757
Mikrouhinen sarea			
Ekipamenduak.....	504	173	331
GUZTIRA	5.971	350	5.621

Errentamenduan hartutako soberakinezko azpiegituraren kostu historikoa 4.100 milioi pta. ingurukoa da.

Euskaltel, SAN partaidetza publikoaren bitartez eta Eusko Jaurlaritzak bideratutako komunikabideen azpiegiturak berari errentamenduan lagatzearekin, EAEren erakundearen eta Estatuko Administrazioaren arteko erabaki baten ondorio den eragiketa bat burutu da; bertan:

1. Euskaltel, SAK Retevisiónengandik, aparteko izaerarekin EAEren lurralde esparruaren barruan oinarrizko telefoniaren (hiri, hiri inguru eta nazioartekoa) bigarren operadore

izateko gaitzen zuen titulua eskuratu zuen. Retevisión eta Euskaltel, SAREN arteko itun estrategiko eta merkataritzako honek aparteko izaera du, beste inongo Autonomia Erkidegotan ez dagoena. Era honetara, EAEn komunikabideen sektorearen liberalizazioa eta merkatu lehiakor batetarako irekiera lortzen da, aurretik Espainiako Konpainia Telefoniko Nazionalak zuen monopolio egoerari gaina hartuz.

2. Euskaltel, SAREN akziodunen egiturak (%43ko partaidetza pribatua eta %57ko partaidetza publikoa, EAEn Erakunde eta Aurrezki Kutxena) helburu bikoitza eskuratzen uzten du, batetik bazkide pribatuen beharrezko ekarpen teknologikoak bermatzea, honako hau bezain sektore teknifikatuan, eta sozietatearen kontrol eta zuzendaritza teknikoak, bestetik.

Eragiketa hau ez zaio inolako auzi judizialari meneratu eta honenbestez, eraginpeko alderdi guztien adostasuna dagoela ondoriozta daiteke.

Nolanahi ere, estatu mailako ondasun publikoak pribatizatzeko beste eragiketa batzuk ere errekurritu dituzte eta aurkeztutako errekurtsioak desestimatu eta ekintzen legezotasuna onartzen duten Auzitegi Gorenaren epaiak daude. Epai hauetan erreferentziak aurki daitezke “izaera orokorreko esparru arau emailerik ezari” eta Estatuko kontratuen legediaren aplikaezintasunari buruzkoak.

Telekomunikabideen azpiegituren errentamenduak, zuzenean Euskaltel, SARI esleitutakoak, ezingo zukeen bestelako onuradunik izan EAEn telekomunikabideen merkatua modu eraginkorrean askeagotzeko lehentasunezko helburua urratu gabe, kontrol publikoa aintzat hartuta.

Nolanahi ere, legezko bi alderditan azpiegituren errentamenduarekiko ezbetetzeak sortu dira:

a. Ez dira EHAAn lagapenaren xehetasunak argitara eman.

Euskadiko Ondare Legearen (EOL) 55. artikulua urratu da ez direlako EHAAn argitara eman Euskadiko Ondarearen jabetza pribatuko ondasunez hirugarrenen egindako ustiaketa edo lagapenaren xehetasun adierazgarrienak.

b. Telekomunikabideen soberakinezko azpiegiturak ez dira Ondasun Orokorrean baloratu.

Ondare Zuzendaritzak EOLren 12. artikulua urratu du, ez baitu soberakinezko azpiegitura horiek osatzen dituzten ondasunen baloraketarik egin.



ERRENTAMENDUAK ERAGINDAKO SARRERAK

EAEren Administrazioak eskuratutako sarrerak sare osoaren errentamendu kontzeptuan 1997ko urtealdiaz geroztik, lehenengo kontratua izenpetu zen urteaz geroztik, 2001era arte, honako hauek izan dira:

	Milioi pta.				
	1997	1998	1999	2000	2001
Euskalnet, S.Aren sare kontratua	1	28	64		
Soberakinezko sarearen kontratua	-	28	64		
EAE-N SARTUTAKO GUZTIA	1	56	128	174	212

Eusko Jaurlaritzak errentamenduan utzitako aktiboen kostua berreskuratuko duela aurreikusi du (9.721 milioi pezeta) alokairutik eratorritako sarreren bitartez, 18,5 urteko epean 1998tik aurrera, gutxi gora behera. Aurreikuspen horren arabera, Euskaltel, SAK errentamendu kontratuen eraginpeko zerbitzuen kontzeptuko fakturazioak 2002ko urtetik epe hori amaitzen denera arte, 950.000 milioi pezetako zenbatekoa gaindituko du. Aurreikuspen hau ez du HKEEk fiskalizatu.

6 ONURA FISKALAK

Bizkaiko Lurralde Historikoaren 1997rako Aurrekontu Orokorrei buruzko abenduaren 27ko 7/1996 Foru Arauak Laugarren Xedapen Gehigarrian arautzen du 1997ko urtarrilaren 1etik aurrera aktibo finko material berrietan egindako inbertsioek, 2.500 milioi pezetatik gorakoak direnek Bizkaiko Foru Aldundiaren Erabakiaren arabera, honek zehazten duen inbertsio zenbatekoaren %45eko kreditu fiskala izango dutela, Sozietateen Zergatik ordaindu beharreko kuotari ezargarria zaiona. Kuota eskasiagatik aplikatu gabeko murrizketa aplikatu ahal izango da Emakida erabakia ebatzi den urtetik kontatzen hasita hurrengo 5 urte segidako eta jarraituetan amaitzen diren aldi zergagarrietan. Murrizketa aplikatzeko epe zenbaketa atzeratu ahal izango da iraungipen aldiaren barruan emaitza positiboak izaten diren lehenengo urtealdira arte.

1999ko abenduaren 7an Bizkaiko Foru Aldundiak Euskaltel, SAr Bizkaiko Lurralde Historikoaren 1997rako Aurrekontu Orokorrei buruzko 7/1996 Foru Arauaren Xedapen Gehigarri 4.aren babesean, inbertsioaren %45eko kreditu fiskala eman zion, murrizketa oinarriari ezargarria eta 69.168 milioi pezeta egiten dituen eta 1998tik 2002ra bitarteko urtealdietan egingo direnak, honako xehekapen honekin:

	Milioi pta.
1998.....	6.414
1999.....	27.098
2000.....	13.486
2001.....	11.915
2002.....	10.255
GUZTIRA	69.168



Inbertsioak honako kontzeptuotan laburbilduko dira:

	Milioi pta.
Azpiegitura orokorra	13.337
Hardwarea	1.913
Sarearen azpiegitura.....	48.699
Erabiltzailearen ekipamendua	4.344
Hedapen sarea	875
GUZTIRA	69.168

7/1996 Faren 4. Xedapen Gehigarria baliogabetu egin da 7/2000 Faren indarrez. Espediente orokorraz gain, Europako Batasunak ere irekiak ditu laguntza hauen onura jaso ahal izan duten enpresei buruzko informazio espedienteak, horien artean Euskaltel, SA dagoela. Europako Batzordearen administrazio espedienteak da, Araba, Bizkaia eta Gipuzkoako Foru Arauen aurka irekitako Europako Batasunaren itunaren 88.3 artikulua oinarri hartzen duena. Baliogabetze honek ez du atzera indarririk eta honenbestez, ez ditu eragiten jada sortutako egoerak, ezta sortu dituen edo oraindik sortzen dituen ondorioak ere. Nolanahi ere, onura fiskalen emakida dela eta bideratutako espedienteari dagokionez, Europako Batzordeak har dezan erabakiak, emakida ekintzaren eraginkortasun eza zehaztu dezake, "Estatuaren laguntzak" izateagatik, eta baita, horien itzulketa eskatu ere, jada aplikatu izan balitz.

Estatuko barne Zuzenbidearen arabeko administrazio ekintza baliagarri eta eraginkorra (7/1996 Foru Araua) eraginik gabeko gerta daiteke Europako Zuzenbidearen aurkakotzat hartzeagatik; honen aurrean Batzordeari dagokio unean uneko Estatu kideari laguntza kentzea edo aldaraztea.

Hala eta guztiz ere, gerta daiteke Zuzenbide komunitarioko printzipio orokorrak ezarriaz Batzordeak onartzen duen erabakiak soilik adieraztea Estatuaren laguntza zuzenbide komunitarioarekiko desadostasunezkoa dela, laguntzak itzuli behar izatea eragin gabe.

Honegatik guztiarengatik, zalantzazkoa da Bizkaiko Foru Aldundiak Euskaltel, SARI onura fiskalak emateko ekintzaren eraginkortasuna.

Gaur arte, Euskaltel, SAK ez du batere zenbatekorik deduzitu eta ez du inongo kopururik erregistratu atzeratutako murrizketengatik kobratzeko kontu modura.

- Ley 31/1987 de 18 de diciembre de ordenación de las telecomunicaciones modificada por la Ley 32/1992 de 3 de diciembre y por la Ley 12/1997 de 24 de abril de liberalización de las telecomunicaciones.
- Ley 42/1995 de 22 de diciembre de las telecomunicaciones por cable.
- Ley 30/1992 de 26 de noviembre de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común (en adelante LPAC).
- Ley 11/1998 de 24 de abril general de telecomunicaciones.
- Real Decreto legislativo 1567/1989 de 22 de diciembre por el que se aprueba el Texto Refundido de la Ley de Sociedades Anónimas (en adelante LSA).
- Código Civil (en adelante CC).

3. DATOS HISTÓRICOS

Naturgás, S.A. inició en 1989 la construcción de una red de telecomunicaciones. Las inversiones realizadas, junto con las subvenciones de capital recibidas para su financiación (2.813 millones de pesetas) fueron transferidas a Euskalnet, S.A. en 1993.

En 1993, el Gobierno Vasco constituye la sociedad 100% pública Euskalnet, S.A., para gestionar los servicios de telecomunicación que corresponden a la Administración de la CAPV. Quedaba excluida de su objeto social la gestión de la red de policía y seguridad pública, su infraestructura y sus sistemas de comunicación.

A lo largo de su existencia, Euskalnet, S.A. ha recibido 12.056 millones de pesetas en concepto de Capital Social, totalmente suscrito y desembolsado por la Administración de la CAPV, y 2.813 millones de pesetas transferidos por Naturgás, S.A.

En 1995 se constituyó Euskaltel, S.A. para la prestación, gestión, desarrollo, implantación, explotación y comercialización de redes y servicios de telecomunicación, con un capital social inicial de 200 millones de pesetas (ver apartado 4).

En 1996 se reduce el capital social de Euskalnet, S.A. con devolución de aportaciones a su único accionista: la Administración Vasca. Para ello, transfiere a la Administración General de la CAPV, la propiedad del excedente de la obra civil de canalización. El estudio para la valoración de los activos a transferir determinó que se había producido un envilecimiento irreversible de parte de los mismos. Finalmente, Euskalnet, S.A. dio de baja de su inmovilizado material 6.501 millones de pesetas reconociendo una minusvalía de 2.201 millones de pesetas y reduciendo su capital social en 4.300 millones de pesetas (ver apartado 5.2).

El Decreto 35/1997, que regula la planificación, organización, distribución de funciones y modalidades de gestión en materia de sistemas de información y telecomunicaciones en el Gobierno Vasco, estableció que: “la sociedad pública Euskalnet, S.A. se ocupará de la gestión de los servicios de telecomunicaciones de la Administración de la CAPV.

El 20 de abril de 1997 la Unión de empresarios constituida por Stet, Endesa/GET y Unión Fenosa/UFINSA para participar en el concurso de privatización de Retevisión acuerda la

incorporación a la misma de Euskaltel, S.A. y se establecen las estipulaciones para una alianza estratégica.

La Ley 12/1997 de liberalización de las telecomunicaciones, en su artículo 4, habilita a Retevisión para la prestación del servicio final de telefonía básica, en su modalidad urbana, interurbana e internacional y del servicio portador soporte del mismo. También establece la posibilidad de que Retevisión encomiende a terceros la prestación del servicio final de telefonía básica urbana en determinadas zonas del territorio.

El 27 de mayo de 1997 el Consejo de Gobierno acordó:

- La sociedad pública Euskalnet, S.A. cederá en arrendamiento a Euskaltel, S.A. el uso de los bienes que forman las redes de transporte y conmutación de señales de voz y datos basadas en microondas y fibra óptica no vinculadas a los servicios de transporte y difusión de radio y televisión, así como los centros nodales y resto de elementos necesarios para su correcto funcionamiento (ver apartado 5.1).
- Explotar en régimen de arrendamiento, las infraestructuras excedentarias integradas en el Patrimonio de la CAPV, aprobar las bases de la explotación y autorizar al Consejero de Hacienda y Administración Pública a suscribir con Euskaltel, S.A. un acuerdo en el que se manifieste el compromiso del Gobierno Vasco de ceder en arrendamiento a aquella las mencionadas infraestructuras excedentarias, en el momento en que dicha sociedad esté legalmente habilitada para actuar como operador de telecomunicaciones (ver apartado 5.2).

El primero de los acuerdos se materializó en el contrato de arrendamiento de redes de telecomunicaciones suscrito el 5 de junio de 1997 entre Euskalnet S.A. y Euskaltel, S.A. (ver apartado 5).

El Decreto 184/1997 autorizó la extinción por disolución de Euskalnet, S.A.

El 5 de junio de 1997, se suscribió el compromiso de arrendamiento de infraestructuras excedentarias, entre el Gobierno Vasco y Euskaltel, S.A. (ver apartado 5).

El 2 de febrero de 1998 se suscribe el contrato por el que la Administración General de la CAPV cedía en arrendamiento a Euskaltel, S.A. el uso de los bienes que conforman el excedente de la obra civil de canalización de las infraestructuras de telecomunicaciones (ver apartado 5).

Con la misma fecha, el Gobierno Vasco y Euskaltel, S.A., firmaron un contrato, que sustituye a los dos anteriores, para la subrogación de la Administración de la CAPV en la posición de Euskalnet, S.A.. El importe a abonar por Euskaltel, S.A. sería el 1,5% de los ingresos brutos anuales para toda la red alquilada.

El 18 de enero de 2000 se inscribe en el Registro Mercantil la liquidación y extinción de la sociedad. Se adjudica a la Administración General de la CAPV, socio único, la totalidad del haber social, 6.545 millones de pesetas, que incluye inmovilizado material por un valor neto contable de 5.815 millones de pesetas.

4. PARTICIPACIÓN PÚBLICA EN EL CAPITAL SOCIAL DE EUSKALTEL, S.A.

El Consejo de Administración de Euskalnet, S.A. celebrado el 3 de mayo de 1995, analiza su participación en la constitución de una sociedad operadora de telecomunicaciones y establece tres criterios:

- La nueva sociedad no debe chocar con la normativa comunitaria.
- Mantener la estrategia de dirección pública sobre la red troncal, por lo que la participación del Gobierno Vasco a través de Euskalnet, S.A. y de las cajas de ahorro vascas debe ser igual o superior al 51% del capital social.
- Garantizar la participación de EITB directamente o mediante un representante en el órgano de administración de la sociedad operadora.

En función de las cuales, acuerda:

- Autorizar la participación de Euskalnet, S.A. en la constitución, junto con Bilbao Bizkaia Kutxa, Caja Vital y Kutxa, de una sociedad para la prestación de servicios de telecomunicaciones.
- Suscribir y desembolsar acciones hasta 80 millones de pesetas (el 40% del capital social fundacional).

Este acuerdo fue aprobado el 19 de mayo de 1995 por el Consejo de Gobierno constituido en Junta General Extraordinaria y Universal de la sociedad pública Euskalnet, S.A.

Las aportaciones del Sector Público Vasco a Euskaltel, S.A. son:

Fecha	Millones-ptas.					
	Total ampliación			Aportación Hda. Gral.		
	Capital social	Prima emisión	Total	Capital social	Prima emisión	Total
03/07/95.....	200	-	200	80	-	80
04/08/97.....	7.780	-	7.780	1.320	-	1.320
10/10/97.....	6.020	-	6.020	-	-	-
16/06/98.....	5.000	-	5.000	500	-	500
25/05/99.....	(32)	-	(32)	(3)	-	(3)
25/05/99.....	4.492	-	4.492	449	-	449
18/07/00.....	140	6.849	6.989	14	685	699
19/12/00.....	100	4.891	4.991	10	489	499
28/03/01.....	7.488	-	7.488	749	-	749
23/05/01.....	60	2.935	2.995	6	294	300
23/01/02.....	10.382	-	10.382	1.038	-	1.038
22/05/02.....	7.488	-	7.488	749	-	749
TOTAL	49.118	14.675	63.793	4.912	1.468	6.380



La evolución de los porcentajes de participación en el capital social de Euskaltel, S.A. es:

	%						
	03.07.95	04.08.97		10.10.97		16.06.98	
	200 millones	7.780 millones		6.020 millones		5.000 millones	
	%	% ampli.	% acumul.	% ampli.	% acumul.	% ampli.	% acumul.
Euskalnet, S.A.	40	-	1	-	1	-	-
Admón Gral CAPV.....	-	8	8	-	4	3	3
EITB	-	9	9	-	5	5	5
EVE.....	-	-	-	-	-	2	2
TOTAL Hacienda General CAPV	40	17	18	-	10	10	10
BBK	20	42	41,2	-	23,5	23,5	23,5
KUTXA.....	20	33	32,4	-	18,5	18,5	18,5
VITAL.....	20	8	8,8	-	5	5	5
TOTAL Cajas de Ahorros	60	83	82,4	-	47	47	47
STET (Grupo Telecom Italia).....	-	-	-	42	18	18	18
GET, S.A (Grupo Endesa).....	-	-	-	23	10	10	10
Iberdrola Diversificación, S.A.	-	-	-	23	10	10	10
Retevisión, S.A (AUNA).	-	-	-	7	3	3	3
MCC Inversiones, S.A.....	-	-	-	5	2	2	2
TOTAL participación privada	-	-	-	100	43	43	43
TOTAL	100	100	100	100	100	100	100

Los porcentajes de participación de cada uno de los accionistas en el capital social de Euskaltel, S.A. se han mantenido invariables en las posteriores ampliaciones de capital que ha realizado la sociedad.

5. ARRENDAMIENTO DE ACTIVOS A EUSKALTEL, S.A.

El 5 de junio de 1997 se firmó el contrato por el que Euskalnet S.A. cedía diversos bienes en arrendamiento a Euskaltel, S.A., con una vigencia de 15 años prorrogables hasta un máximo de otros 20 y un precio igual al 0,75% de los ingresos brutos anuales obtenidos por Euskaltel, S.A., por los servicios de telecomunicaciones que precisen la utilización de los bienes arrendados.

Dichos bienes son las redes de transporte y conmutación de señales de voz y datos basadas en microondas y fibra óptica no vinculadas a los servicios de transporte y difusión de radio y televisión, así como los centros nodales y resto de elementos necesarios para su correcto funcionamiento: 455 km. de canalización de red troncal que conectaba las tres capitales vascas y 653 km. de canalización de red capilar instalada en los municipios más importantes de la CAPV, que incluían 488 km. de cable de fibra óptica tendidos en la red troncal y 12 km. tendidos en la red capilar.

Mediante este contrato Euskaltel, S.A. se comprometía a integrar en su plantilla a todo el personal perteneciente a Euskalnet, S.A. a la fecha del mismo, quedando subrogado en los derechos y obligaciones laborales de Euskalnet, S.A. y manteniendo el personal las mismas condiciones y derechos.

El 10 de octubre de 1997, Retevisión S.A. y Euskaltel, S.A. suscribieron un acuerdo de alianza estratégica y comercial por el que Retevisión, S.A. ponía a disposición de Euskaltel, S.A., con carácter exclusivo, el título habilitante otorgado a Retevisión, S.A. para la prestación del servicio final de telefonía básica y el servicio portador soporte del mismo, como segundo operador en el País Vasco. Este acuerdo fue aprobado con esa misma fecha por la Secretaría General de Comunicaciones del Ministerio de Fomento y es fruto del acuerdo político e institucional alcanzado en aquel momento entre la CAPV y la Administración Central del Estado.

El 2 de febrero de 1998 se firmó el contrato por el que la Administración General de la CAPV cedía en arrendamiento a Euskaltel, S.A. el uso de los bienes que conforma el excedente de la obra civil de canalización de las infraestructuras de telecomunicaciones con una vigencia de 15 años prorrogables hasta un máximo de otros 20 y por un precio igual al 0,75% de los ingresos brutos anuales obtenidos por Euskaltel, S.A., por los servicios de telecomunicaciones que precisen la utilización de los bienes objeto de arrendamiento.

A la fecha del acuerdo (ver apartado 3), las Redes de Telecomunicaciones arrendadas tenían un valor neto contable de 5.621 millones de pesetas:

	Millones-ptas.		
	INMOVILIZADO BRUTO	AMORTIZ. ACUMULADA	NETO
Red fibra óptica			
Obra civil red troncal.....	1.297	0	1.297
Obra civil red capilar	1.513	11	1.502
Centros nodales.....	1.001	139	862
Sistema televigilancia	71	15	56
Fibra óptica.....	816	0	816
Equipamientos.....	769	12	757
Red de microondas			
Equipamientos.....	504	173	331
TOTAL	5.971	350	5.621

El coste histórico de la infraestructura excedentaria arrendada asciende a 4.100 millones de ptas. aproximadamente.

Mediante la participación pública en Euskaltel, SA y la cesión en arrendamiento a la misma de las infraestructuras de comunicaciones impulsadas por el Gobierno Vasco, se culmina una operación, consecuencia de un acuerdo entre las instituciones de la CAPV y la Administración del Estado, en la que:

1. Euskaltel, SA obtiene de Retevisión, con carácter exclusivo, dentro del ámbito territorial de la CAPV el título habilitante de segundo operador de telefonía básica (urbano,

suburbano e internacional). Esta alianza estratégica y comercial entre Retevisión y Euskaltel, SA tiene carácter excepcional, no repetida en ninguna otra Comunidad Autónoma. De esta forma se consigue en la CAPV la liberalización y apertura a un mercado competitivo del sector de comunicaciones, superando la anterior situación de monopolio que ostentaba la Compañía Telefónica Nacional de España.

2. La estructura accionarial de Euskaltel, SA (43% de participación privada y 57% de participación pública de las Instituciones y Cajas de Ahorro de la CAPV) permite conseguir el doble objetivo de garantizar las necesarias aportaciones tecnológicas de los socios privados, en un sector tan tecnificado como éste y también el control y dirección públicos de la sociedad.

Esta operación no ha sido objeto de litigio judicial alguno por lo que puede entenderse la conformidad a la misma de todas las partes afectadas.

En cualquier caso, otras operaciones de privatización de bienes públicos de ámbito estatal han sido recurridas y existen sentencias del Tribunal Supremo que desestiman los recursos presentados admitiendo la legalidad de las actuaciones. En estas sentencias se pueden encontrar referencias a la “ausencia de un marco normativo de carácter general” y a la inaplicabilidad de la legislación de contratos del Estado.

El arrendamiento de las infraestructuras de telecomunicaciones, adjudicado directamente a Euskaltel, SA, no hubiese podido tener un beneficiario diferente, sin incumplir el objetivo prioritario de liberalizar de forma efectiva el mercado de telecomunicaciones en la CAPV, con consideración del control público.

No obstante, hay dos aspectos legales en los que se han producido incumplimientos con relación al arrendamiento de las infraestructuras:

a. No se han publicado en el BOPV los detalles de la cesión.

Se ha incumplido el artículo 55 de la LPE porque no se han publicado en el BOPV los detalles más significativos de la cesión o explotación por terceros de los bienes de dominio privado del Patrimonio de Euskadi.

b. Las infraestructuras excedentarias de telecomunicaciones, no han sido valoradas en el Inventario General.

La Dirección de Patrimonio ha incumplido el artículo 12 de la LPE al no efectuar una valoración de los bienes que integran dichas infraestructuras excedentarias.



INGRESOS POR EL ARRENDAMIENTO

Los ingresos obtenidos por la Administración de la CAPV por el arrendamiento del total de la red desde el ejercicio 1997, año en que se firmó el primer contrato, hasta 2001 han sido:

	Millones-ptas.				
	1997	1998	1999	2000	2001
Contrato red de Euskalnet, S.A.	1	28	64		
Contrato red excedentaria	-	28	64		
TOTAL INGRESADO CAPV	1	56	128	174	212

El Gobierno Vasco prevé que recuperará el coste de los activos arrendados (9.721 millones de pesetas) mediante los ingresos derivados de su alquiler, en un plazo de 18,5 a partir de 1998, aproximadamente. Según esa previsión, la facturación de Euskaltel, S.A. por los servicios afectados por los contratos de arrendamiento, desde el año 2002 hasta el fin de dicho plazo, superará, al menos, los 950.000 millones de pesetas. Esta previsión no ha sido fiscalizada por el TVCP.

6. BENEFICIOS FISCALES

La Norma Foral 7/1996, de 27 de diciembre, de Presupuestos Generales del Territorio Histórico de Bizkaia para 1997, regula en la Disposición Adicional cuarta que las inversiones en activos fijos materiales nuevos, efectuadas desde el 1 de enero de 1997, que excedan de 2.500 millones de pesetas según Acuerdo de la Diputación Foral de Bizkaia, gozarán de un crédito fiscal del 45% del importe de la inversión que determine la Diputación Foral de Bizkaia aplicable a la cuota a pagar del Impuesto de Sociedades. La deducción no aplicada por insuficiencia de cuota podrá aplicarse en los periodos impositivos que concluyan en los 5 años inmediatos y sucesivos a aquél para el que se haya dictado el Acuerdo de concesión de la misma. El cómputo del plazo para la aplicación de la deducción podrá diferirse hasta el primer ejercicio en que, dentro del periodo de prescripción, se produzcan resultados positivos.

El 7 de diciembre de 1999, la Diputación Foral de Bizkaia concedió a Euskaltel, S.A., al amparo de la Disposición Adicional 4ª de la Norma Foral 7/1996, de Presupuestos Generales para 1997 del Territorio Histórico de Bizkaia, un crédito fiscal del 45% de la inversión aplicable a la base de deducción que asciende a 69.168 millones de pesetas y que se realizarán en los ejercicios que abarcan desde 1998 hasta el 2002 con el detalle:

	Millones-ptas.
1998.....	6.414
1999.....	27.098
2000.....	13.486
2001.....	11.915
2002.....	10.255
TOTAL	69.168

Las inversiones se materializarán en los siguientes conceptos:

	Millones-ptas.
Infraestructura general	13.337
Hardware	1.913
Infraestructura de red	48.699
Equipamiento de usuario	4.344
Red de difusión	875
TOTAL	69.168

La DA 4ª de la NF 7/1996 ha sido derogada en virtud de la NF 7/2000. Además del expediente general, la Unión Europea también tiene abiertos expedientes informativos sobre las empresas que se han podido beneficiar de estas ayudas entre las que se encuentra Euskaltel, S.A. Se trata de un expediente administrativo de la Comisión Europea basado el art. 88.3 del tratado de la Unión Europea abierto contra las Normas Forales de Alava, Bizkaia y Gipuzkoa. Esta derogación no tiene carácter retroactivo, por lo que no afecta a las situaciones ya creadas ni a los efectos que haya producido o siga produciendo. No obstante, la Decisión que la Comisión Europea adopte en relación con el expediente incoado con motivo de la concesión de beneficios fiscales, puede determinar la falta de eficacia del acto de concesión por constituir “ayudas de Estado” e, incluso, el reembolso de las mismas si se hubiese producido ya su aplicación.

Un acto administrativo válido y eficaz conforme del Derecho interno estatal (la Norma Foral 7/1996) puede llegar a ser ineficaz por considerarse contrario al Derecho europeo, correspondiendo a la Comisión ordenar al Estado miembro en cuestión, la supresión o modificación de la ayuda.

Sin embargo, también puede ocurrir, que en aplicación de principios generales de Derecho comunitario, la decisión que adopte la Comisión se limite a declarar la ayuda de Estado disconforme con el derecho comunitario, sin implicar el reembolso de las ayudas.

Por todo ello, es incierta la eficacia del acto de concesión de los beneficios fiscales a Euskaltel, S.A. por la Diputación Foral de Bizkaia.

Hasta la fecha, Euskaltel, S.A. no ha deducido ningún importe, ni tiene registrado importe alguno como cuenta a cobrar por las deducciones diferidas.

**RAFAEL ITURRIAGA NIEVA, BEGOÑA LÓPEZ ERRASTI ETA GONZALO VERA-
FAJARDO BELINCHÓN KONTSEILARI JAUN-ANDREEK “EUSKALTEL, S.A.
AZPIEGITUREN ERRENTAMENDUA, MOZKIN FISKALAK” TXOSTENARI JARRITAKO
BOTO PARTIKULARRA.**

Euskaltelen kapital sozialean partaidetza publikoa, Euskal Autonomia Erkidegoaren jabetzako aktiboak operatzaileari alokatzea eta honek beretu ahal izan dituen mozkin fiskalei buruzko Fiskalizazio Txostenari dagokionez (aurrerantzean **Euskaltel**), Herri-Kontuen Euskal Epaitegiaren Osokoak (HKEE) 2003ko azaroaren 18an egindako bilkuran behin-betiko onartu zuena, izenpetzen duten Kontseilariak boto partikularra jarri diote, gogoan hartuta honako

OINARRIAK

LEHENENGOA.- Izenpetzen duten Kontseilariak desadostasuna azaldu zutela txostenari emandako behin-betiko idazketarekin, bai 2003ko urriaren 2ko osoko bilkuran (alegazioetarako behin-behineko onirizpena), baita azaroaren 18koan ere (behin-betiko onirizpena).

Behin-betiko onirizpen hau Alegazioak aurkezteko epea modu oso azkarrean beteta gauzatu da, Eusko Jaurlaritzaren Sailak joan den azaroaren 10eko datarekin egindako jakinarazpenaren bitartez, non Jaurlaritzaren asmoa inolako alegaziorik ez aurkeztekoa zela adierazten zen.

Hori logikoa da ulertzen bada dagokion fiskalizazio lanaren ondoren Kontseilari izenpetzaileek idatzitako txostenetik urrunduz, Herri-Kontuen Euskal Epaitegiko beste kide batzuk izan direla gobernuaren arrazonamenduak bere egin dituztenak eta horiexek izango lirakekeela, hain zuzen ere, bere garaian, txostenari jarritako alegazioen corpusa osa zezaketenak.

Aurkezpen formala egin baino are lehenago hauek onartuak zirelarik, justifikazio orotarik huts geratzen zen aipatutako alegazio bidea.

BIGARRENA.- Euskaltel, Saren kapital sozialean partaidetza publikoari dagokion atalean, Lehentasunezko Harpidetza Eskubideari erreferentzia barne hartu behar da, oniritzitako txostenean omititua eta txostenean honako hitz hauekin ageri zena:

Lehentasunezko Harpidetza Eskubidea

Kapital zabalketetan akzioen lehentasunezko harpidetza eskubidea ulertzen da akziodunak bere akzioen zenbateko nominalaren eta kapital sozialaren zifraren arteko proportzioari eusteko aukera modura.

Euskalnet, S.A.k Euskaltel, SArekin kapital zabalketetan lehentasunezko harpidetza eskubideari uko egiteak ekarri du hasierako %40ko partaidetza kapital sozialaren %1etik beheragoko zenbatekora murriztua izatea, 306/1997 Dekretu bitartez EAERA partaidetza (80 milioi pta.) eskualdatu baino lehenago.

Honekin batera, Euskaltel, SAN Euskal Sektore Publikoaren partaidetza, hasiera batean Euskalnet, SArekin bitartez %40ko portzentajearekin egindakoa, aniztu egin da eta 1997/10/9ko zabalketaren ondoren %10eko guztizko portzentajearen geratzen da (Administrazio Orokorra %3, EVEk %2 eta EITBk %5), gaur egun hala eusten diola.

Uko egitea isilbidezkoa denez, ez dago arrazoitua eta ez da koherentea Euskaltel, SArekin kapital sozialean %40ko partaidetzaren erorketa eragin zuten interes publikoko arrazoiekin; partaidetza hori finantza ibilgetu modura hartzen da LSAREN 185. artikularen hitzetan eta lotura iraunkorraren erakusgarri.

HIRUGARRENA.- Telekomunikabide Sareen errentamenduari buruzko atalean barne hartu behar dira txostenaren testuan jasoak zeuden irizpenak eta HKEEren Osokoak ondoko hitzetara murriztutakoak:

a. Kontratuaren xedea ez zaio Euskalnet, SArekin xede sozialari egokitzen.

Errentamendu kontratuaren bitartez, Euskalnet, SAK errentariari telekomunikabide zerbitzuak emateko beharrezko sare, azpiegitura eta baliabide teknikoak lagako dizkio, horren sorrera justifikatu zuten telekomunikazio zerbitzuak emateko.

b. Zuzeneko kontratazioa ez zaie zuzentasunez egokitzen ekonomia eta eraginkortasun printzipioei (LPOren 3. art.), eta ez da kontratariaren hautaketa arrazoitu.

Errentamendua zuzenean kontratatzea proiektatutako baldintzetan eta aurrezarritako errentariarekin, ez da zuzentasunez egokitzen Administrazio Orokorra eta Euskalnet, SAK gorde behar dituzten ekonomia eta eraginkortasun printzipioetara. Erabilitako prozedurak ez du beharrezko publizitate eta lehia izan (ekonomia eta eraginkortasun printzipioak betetzeko baliabide egokia), kontratuaren baldintza hoberenak eskuratzea bideratuko dutenak.

Gobernu Kontseiluak erabaki zuen kontratuaren errentaria Euskaltel, SA izan zedila, batere justifikatu gabe sozietate hori zenik errentari posible bakarra edota eragiketari atxikitzat jotzen diren interes publikoak asetzen dituen bakarra.

Ez da arrazoizkoa Administrazioarentzat eskaintza onuragarriagoak aurkezteko aukera baztertua, kontratuaren prezioa hobetu edo obligazio handiagoak beretuko dituzten beste kontratari batzuei.

c. Errentamendu kontratuaren hutsak

Bi huts bereiz ditzakegu aktiboen errentamenduan:

c.1 Zentro Nodalak: Errentamendu kontratuak Euskalnet, SAren jabetzako ez diren bost areto barne hartzen ditu (zentro nodalak), batere preziorik ordaindu gabe erabiltzen zituenak.

Preziorik ez izateak suposatzen du ondasun horiek erabiltzeko erregimena ez dela errentamendua, baizik eta prekarioko edukitza edota komodatu bat (ondasunen mailegua) eta honenbestez, zentro bakoitzaren jabearen berariazko baimenik ez izatean Euskalnet, SAk ezin zien hirugarrenei utzi ondasun horien erabilera.

c.2 Administrazio Orokorrak zuzenean egindako kanalizazioak. Euskalnet, SAk bere garaian erabilitako ondasun hauek Euskaltel, SArekin izenpetutako errentamendu kontratuan barne hartu dira; honek erakusten du Administrazio Orokorrak bere aktiboen kontrol desegokia duela.

LAUGARRENA.- Orobat, 5. atalean (Euskaltel, SAri aktiboak alokatzea) soberakinezko azpiegituren errentamenduari buruzko azpiatal bat berariaz jaso behar da; hau txostenean ere jaso zegoen eta Osokoaren erabaki gehiengoz kendua izan zen, hori guztia ondoko hitzetan zegoela:

5.2 SOBERAKINEZKO AZPIEGITUREN ERRENTAMENDUA

Telekomunikabideen azpiegituren soberakina osatzen duten ondasunen atalik handiena Euskalnet, SArena da (ikus 3. atala). Alokaturako soberakinezko azpiegituraren kostu historikoa 4.100 milioi pezeta ingurukoa da.

Epaitegi honek zera uste du:

a. Ez da zuzeneko ituna justifikatzen eta ez dira publizitate eta lehia printzipioak bete (LPEren 55. art.).

Gobernu Kontseiluaren Erabakiak aipagai dituen helburu publikoek justifikatzen badu ere soberakinezkotzat jotako ondasunak ekonomikoki eta sozialki ustiatzeko erabakia, ez dute zehazten Euskaltel, SA kontratari posible bakarra, edota kontratuan jasoak dauden interes publikoak ase ditzakeen kontratari bakarra izateko arrazoia.

Aurrezarritako baldintza eta errentariarekin zuzenean kontratatzeko erabakiak ez ditu printzipio horiek gordetzen. Ez da arrazoizkoa eskaintza onuragarriagoak jasotzeko aukera baztertzea.

Kontratu honetan alokatutako ondasunak balioztatuko dituen txosten ekonomiko berariazkorik ez dago, eragiketaren errentagarritasuna argudiatuko duenik Gobernu Kontseiluak berak finkatutako baldintzetan.

b. Euskaltel, SAren kapital sozialean EAren partaidetza portzentajeari ez zaio eutsi (LPACren 54.1.f art.)

Gobernu Kontseiluak Euskaltel, SA errentari modura hautatua izateko erabili zuen argudioa Euskal Sektore Publikoak Euskaltel, SAren kapital sozialean zuen partaidetza maila (%40) izan baldin bazen ere, egiaz kontratua gauzatu zen datan (1998ko otsailaren 2an) partaidetza hori kapital sozialaren %10era arte murriztua zegoen.

Euskaltel, SA %40an Euskalnet, SAk partaidetua izatea baldintza erabakiorra izan da soberakinezko sarearen errentamenduaren esleipen hartzaile modura hautatua izateko. Egoera hori, ordea, desagertua zen kontratua izenpetu aurretik eta honenbestez, izenpetze hori ez dago behar bezain justifikatua.

VOTO PARTICULAR QUE FORMULAN LOS CONSEJEROS D. RAFAEL ITURRIAGA NIEVA, BEGOÑA LÓPEZ ERRASTI Y GONZALO VERA-FAJARDO BELINCHÓN AL INFORME DE EUSKALTEL, S.A., ARRENDAMIENTO DE INFRAESTRUCTURAS, BENEFICIOS FICALES.

Que, en relación al **Informe de Fiscalización sobre la participación pública en el capital social de Euskaltel los arrendamientos de activos propiedad de la Comunidad Autónoma Vasca a la operadora y los beneficios fiscales a los que ésta haya podido acogerse** (en adelante **Euskaltel**) que ha sido aprobado definitivamente por el Pleno del Tribunal Vasco de Cuentas Públicas (TVCP-HKEE) en su sesión del pasado día 18 de noviembre de 2003, emiten los Consejeros firmantes, en base a las siguientes

CONSIDERACIONES

PRIMERA.- Que los Consejeros firmantes manifestaron su disconformidad con la redacción definitiva dada al informe tanto en las sesiones plenarias de 2 de octubre de 2003 (aprobación provisional para alegaciones) como en la del día 18 de noviembre (aprobación definitiva).

Esta aprobación definitiva se produce habiéndose cumplido el trámite de Alegaciones de un modo rapidísimo mediante la comunicación por parte del Departamento del Gobierno Vasco fechado el pasado día 10 de noviembre y en el que se comunicaba la intención del Gobierno de no efectuar alegaciones de ningún tipo.

Ello es lógico si se comprende que, alejándose de la ponencia redactada por los Consejeros firmantes tras el correspondiente trabajo de fiscalización, han sido otros miembros del Tribunal Vasco de Cuentas quienes han hecho suyos los razonamientos gubernamentales que pudieran haber constituido, en su momento, el corpus de las alegaciones al Informe.

Aceptadas, pues, éstas con anterioridad, incluso, a su presentación formal quedaba vacío de justificación el indicado trámite alegatorio.

SEGUNDA.- Dentro del apartado referido a la participación pública en el capital social de Euskaltel, S.A. debe incluirse la referencia al Derecho de Suscripción Preferente, omitida en el informe aprobado y que figuraba en la ponencia, en los siguientes términos:

Derecho de Suscripción Preferente

El derecho de suscripción preferente de acciones en las ampliaciones de capital se concibe como la posibilidad del accionista de mantener la proporción entre el importe nominal de sus acciones y la cifra del capital social.

La renuncia por Euskalnet, S.A. al derecho de suscripción preferente en las ampliaciones de capital de Euskaltel, S.A. ha hecho que su inicial participación del 40%, se viese reducida a menos del 1% del capital social, antes de transmitirse su participación (80 millones de ptas.) a la CAPV mediante Decreto 306/1997.

Paralelamente, la participación del Sector Público Vasco en Euskaltel, S.A., efectuada inicialmente a través de Euskalnet, S.A. con un porcentaje del 40% se diversifica y queda tras la ampliación de 9/10/1997 en un porcentaje total del 10% (Administración General 3%, EVE 2% y EITB 5%), que mantiene en la actualidad.

La renuncia, al ser tácita, no está motivada y no es coherente con las razones de interés público que motivaron la adquisición de una participación del 40% en el capital social de Euskaltel, S.A., participación considerada como inmovilizado financiero en los términos del artículo 185 LSA y demostrativa de una vinculación duradera.

TERCERA.- En el apartado referido al arrendamiento de Redes de Telecomunicación debe incluirse las consideraciones, presentes en el texto de la ponencia y eliminadas por el Pleno del TVCP, a los siguientes términos:

a. La finalidad del contrato no se acomoda al objeto social de Euskalnet, S.A.

Mediante el contrato de arrendamiento, Euskalnet, S.A. cede a la arrendataria el uso de las redes, infraestructuras y medios técnicos necesarios para prestar los servicios de telecomunicación que justificaron su creación.

b. La contratación directa no se acomoda razonablemente a los principios de economía y eficacia (art. 3 LPO), ni se ha motivado la elección del contratante.

Contratar directamente el arrendamiento en las condiciones proyectadas y con el arrendatario predeterminado, no se acomoda razonablemente a los principios de economía y eficacia a los que, tanto la Administración General, como Euskalnet, S.A., deben sujetarse. El procedimiento utilizado, no ha contado con la necesaria publicidad y concurrencia (instrumento idóneo para cumplir los principios de economía y eficacia) que permitan obtener los mejores términos de contrato.

El Consejo de Gobierno decidió que el arrendatario del contrato fuese Euskaltel, S.A. sin justificar que dicha sociedad fuese el único arrendatario posible o el único a través del que se satisfacen los intereses públicos que se presumen inherentes a la operación.

No es razonable excluir la posibilidad de que se presenten ofertas más ventajosas para la Administración, por otros contratantes que mejoren el precio del contrato o asuman mayores obligaciones.

c. Defectos del contrato de arrendamiento

Podemos distinguir dos defectos en el arrendamiento de activos:

c.1 Centros Nodales: El contrato de arrendamiento incluye cinco locales (centros nodales) que no son propiedad de Euskalnet, S.A. y que eran utilizados por ésta sin pagar ningún precio.

La inexistencia de precio supone que el régimen de uso de dichos bienes no es el arrendamiento sino mas bien una posesión en precario o un comodato (préstamo de bienes), por lo que, al no disponer de autorización expresa del propietario de cada centro, Euskalnet, S.A. no podía ceder a terceros el uso de dichos bienes.

c.2 Canalizaciones realizadas directamente por la Administración General. Estos bienes, utilizados en su momento por Euskalnet, S.A. han sido incluidos en el contrato de arrendamiento suscrito con Euskaltel, S.A., lo que demuestra un inadecuado control de sus activos por la Administración General.

CUARTA.- Asimismo, dentro del apartado 5 (Arrendamiento de Activos a Euskaltel, S.A.) debe recogerse específicamente un subapartado referido al arrendamiento de infraestructuras excedentarias, algo que también aparecía en la ponencia y que fue eliminado por decisión mayoritaria del Pleno, todo ello en los siguientes términos:

5.2 ARRENDAMIENTO DE INFRAESTRUCTURAS EXCEDENTARIAS

La mayor parte de los bienes que integran el excedente de las infraestructuras de telecomunicaciones, proceden de Euskalnet, S.A. (ver apartado 3). El coste histórico de la infraestructura excedentaria arrendada asciende a 4.100 millones de pesetas, aproximadamente.

Este Tribunal considera que:

a. No se justifica el concierto directo ni se cumplen los principios de publicidad y concurrencia (art. 55 LPE).

Los fines públicos a los que alude el Acuerdo de Consejo de Gobierno si bien justifican la decisión de explotar económica y socialmente unos bienes que se consideran excedentarios, no concretan la razón por la que Euskaltel, S.A. es el único contratante posible o el único a través del cual se satisfacen los intereses públicos que subyacen en el contrato.

La decisión de contratar directamente con unas condiciones y un arrendatario predeterminados, no respeta esos principios. No es razonable excluir la posibilidad de ofertas mas ventajosas.

No existen informes económicos específicos por los que se valoren los bienes arrendados en este contrato y se argumente la rentabilidad de la operación en las condiciones fijadas por el propio Consejo de Gobierno.

b. No se mantiene el porcentaje de participación de la CAPV en el capital social de Euskaltel, S.A. (art. 54.1.f LPAC)

Si bien el grado de participación del Sector Público Vasco en el capital social de Euskaltel, S.A. (40%) fue uno de los factores argüidos por el Consejo de Gobierno para su elección como arrendatario, a la fecha de celebración efectiva del contrato (2 de febrero de 1998) dicha participación había disminuido hasta el 10% del capital social.

La cualidad de estar Euskaltel, S.A. participada en un 40% por Euskalnet, S.A., ha sido una condición determinante para su elección como adjudicataria del arrendamiento de la red excedentaria. Esta cualidad había desaparecido con anterioridad a la firma del contrato por lo que su suscripción no está suficientemente justificada.