

CONVENI DE COL·LABORACIÓ ENTRE L'AJUNTAMENT DE I L'OPERADOR.....PER A L'ACCÉS A INFRAESTRUCTURES MUNICIPALS SUSCEPTIBLES D'ALLOTJAR XARXES PÚBLIQUES DE COMUNICACIONS ELECTRÒNIQUES D'ALTA VELOCITAT I MOLT ALTA CAPACITAT¹

INTERVENEN

D'una banda, l'Il·lustríssim/a Sr/a....., Alcalde/essa de l'Ajuntament de (en endavant, "Ajuntament"), assistit pel Secretari de la Corporació,, que dona fe de l'acte.

De l'altra banda, el/la Sr/Sra., amb DNI....., que actua en nom i representació de l'operador de comunicacions electròniques, amb NIF (en endavant, "....."), en virtut de poder notarial atorgat davant del Notari de....., número de protocol..... inscrit en el Registre Mercantil de..... el de

Ambdues parts es reconeixen competència i capacitat respectivament per formalitzar el present Conveni, i

MANIFESTEN

1.- Queestà inscrita al Registre d'operadors per a l'explotació d'una xarxa pública de comunicacions electròniques i/o per a la prestació de serveis de comunicacions electròniques disponibles al públic, i té interès en desplegar la seva xarxa al municipi de....

2.- Que l'Ajuntament considera d'interès prioritari el desplegament de xarxes de comunicacions electròniques d'alta i molt alta velocitat en el seu terme municipal, i que la seva implantació es faci de la manera més eficient i amb el mínim impacte possible.

3.- Que l'article 45 de la Llei 11/2022, de 28 de juny, general de telecomunicacions (en endavant, LGTel 11/2022) disposa que "*Los operadores tendrán derecho, en los términos de este capítulo, a la ocupación del dominio público necesario para el establecimiento de la red pública de comunicaciones electrónicas de que se trate (...)*", i que aquest reconeixement genèric, precisa d'autorització d'ocupació concreta del domini públic, atorgada per l'Administració titular.

¹ L'Annex II de la LGTel 11/2022 defineix:

62. **Red de comunicaciones electrónicas de alta capacidad:** red de comunicaciones electrónicas capaz de prestar servicios de acceso de banda ancha a velocidades de al menos 30 Mbps.

63. **Red de comunicaciones electrónicas de muy alta capacidad:** bien una red de comunicaciones electrónicas que se compone totalmente de elementos de fibra óptica, al menos hasta el punto de distribución de la localización donde se presta el servicio o una red de comunicaciones electrónicas capaz de ofrecer un rendimiento de red similar en condiciones usuales de máxima demanda, en términos de ancho de banda disponible para los enlaces ascendente y descendente, resiliencia, parámetros relacionados con los errores, latencia y su variación. El rendimiento de la red puede considerarse similar independientemente de si la experiencia del usuario final varía debido a las características intrínsecamente diferentes del medio a través del cual, en última instancia, la red se conecta al punto de terminación de la red

Aquest precepte estableix que els titulars del domini públic han de garantir l'accés a tots els operadors, en condicions neutrals, transparents, equitatives i no discriminatòries, sense que en cap cas es puguin establir drets preferents o exclusius, tot prohibint de forma expressa l'atorgament del dret d'ús del domini públic per a la instal·lació o explotació d'una xarxa mitjançant procediments de licitació.

4.- Que la LGTel 11/2022 incorpora els principals aspectes de la normativa continguda en el Reial Decret 330/2016, de 9 de setembre, relatiu a mesures per a reduir el cost del desplegament de les xarxes de comunicacions electròniques d'alta velocitat, que va transposar la Directiva 2014/61/UE, de 15 de maig de 2014 (Directiva BBCost), que manté la seva vigència com a norma de desenvolupament.

5.- Que l'article 52 LGTel 11/2022 disposa que les administracions públiques titulars d'infraestructures susceptibles ser utilitzades per al desplegament de xarxes públiques de comunicacions electròniques han de facilitar l'accés a aquestes infraestructures en condicions objectives, de transparència i no discriminació als operadors que instal·lin o explotin xarxes públiques de comunicacions electròniques d'alta i molt alta capacitat, i que en cap cas es poden establir drets preferents o exclusius, tot prohibint de forma expressa que l'accés a aquestes infraestructures s'atorgui mitjançant procediments de licitació.

6.- Que aquest mateix art. 52 estableix que les parts poden negociar lliurement els acords d'accés, incloses les contraprestacions econòmiques, i que les administracions públiques titulars de les infraestructures tindran dret a establir les compensacions econòmiques que corresponguin.

7.- Que, d'acord amb aquest article 52, s'entén per "infraestructura física"²: "...qualsevol element d'una xarxa pensat per albergar altres elements d'una xarxa sense arribar a ser-ne un element actiu, com canonades, pals, conductes, cambres d'accés, boques d'inspecció, distribuïdors, edificis o entrades a edificis, instal·lacions d'antenes, torres i postes (...)"

8.- Que en data, l'operador.....ha formulat una sol·licitud d'accés a infraestructures de titularitat municipal d'acord amb el que disposa l'apartat 9 de l'article 52, i que no concorre cap causa de denegació de les previstes en l'apartat 7 de l'esmentat article.

9.- Que l'Ajuntament és titular d'una infraestructura susceptible d'allotjar xarxes de comunicacions electròniques d'alta velocitat, en concret, d'una (p.ex. canalització consistent en) i que, d'acord la sol·licitud d'accés formulada, l'operador..... està interessat en fer d'ús d'una part d'aquesta infraestructura per a la instal·lació d'una xarxa d'alta velocitat/molt alta velocitat.

² Article 52.4 LGTel: "Por **infraestructuras susceptibles de ser utilizadas para el despliegue de redes públicas de comunicaciones electrónicas de alta o muy alta capacidad** se entiende cualquier elemento de una red pensado para albergar otros elementos de una red sin llegar a ser un elemento activo de ella, como tuberías, mástiles, conductos, cámaras de acceso, bocas de inspección, distribuidores, edificios o entradas a edificios, instalaciones de antenas, torres y postes. Los cables, incluida la fibra oscura, así como los elementos de redes utilizados para el transporte de agua destinada al consumo humano, no son infraestructura física en el sentido de este artículo".

S'adjunta descripció i documentació gràfica d'aquesta infraestructura municipal en annex 1³ a aquest conveni.

10.- Que, d'acord amb el que s'ha exposat anteriorment, i atès el caràcter demanial de les infraestructures esmentades, resulta escaient l'atorgament de la corresponent autorització d'ús especial del domini públic d'acord amb la normativa patrimonial de les administracions públiques, així com la celebració del present conveni on es recolliran els acords d'aquest accés i les seves condicions, incloses les corresponents contraprestacions econòmiques.

D'acord amb tot això, ambdues parts han arribat a un acord que formalitzen mitjançant el present Conveni de Col·laboració i el porten a efecte amb subjecció a les següents:

CLÀUSULES

PRIMERA.- OBJECTE

L'objecte del present conveni és fixar, de conformitat amb l'article 52 LGTel 11/2022, les condicions d'ús per part de l'operador, de la infraestructura municipal susceptible d'allotjar una xarxa pública de comunicacions electròniques d'alta/molt alta velocitat, que es relaciona en l'annex 1 d'aquest conveni.

Aquest dret d'ús en cap cas implicarà un dret exclusiu o preferent, de forma que d'aquesta infraestructura en podran fer ús d'altres operadors de comunicacions electròniques, sempre que l'espai físic disponible ho faci possible i no es comprometi la continuïtat i seguretat del servei prestat per l'ajuntament⁴.

SEGONA.- OCUPACIÓ DEL DOMINI PÚBLIC LOCAL. RÈGIM D'INTERVENCIÓ ADMINISTRATIVA.

1.- Atès el caràcter demanial de les infraestructures esmentades...

(Redacció alternativa:

Opció 1: ... la cessió de l'ús es concretarà mitjançant la corresponent autorització d'ús comú especial del domini públic d'acord amb l'article 56 del Decret 336/1988, de 17 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament del patrimoni dels ens locals i l'article 218.3 del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya.

Opció 2: ...el present conveni es considera títol habilitant per a l'ús comú especial del domini públic a efectes de donar compliment a allò que disposen l'article 56 del Decret 336/1988, de 17 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament del patrimoni dels ens locals

³ Annex amb la descripció de la infraestructura respecte de la qual es sol·licita l'accés.

⁴ En aquest sentit, consultar l'acord de la CNMC que resol la consulta plantejada per l'Ajuntament de Zumaia en relació amb un conveni amb la Fundació GUIFINET.
<https://www.cnmc.es/sites/default/files/3569542.pdf>

i l'article 218.3 del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya).

2.- L'operador es compromet a respectar la normativa municipal pel que fa a les actuacions, obres i ocupacions de via pública i a tramitar totes les comunicacions i/o llicències necessàries a aquests efectes.

En concret, l'operador haurà de sol·licitar les corresponents llicències d'obres per aquelles intervencions en domini públic que així ho requereixin, d'acord amb la normativa corresponent⁵.

Aquestes llicències hauran de ser expresses i en cap cas es consideraran adquirides per silenci administratiu, en atorgar facultats relatives al domini públic. En elles, s'establiran les condicions tècniques i jurídiques per a la seva execució.

TERCERA.- OBLIGACIONS D'INFORMACIÓ

1.- L'operador aportarà el corresponent **Pla de desplegament** o instal·lació de la seva xarxa en el municipi de, document que inclourà la informació gràfica suficient per identificar totes les infraestructures de titularitat pública o privada que seran emprades per al desplegament de la seva xarxa, les noves instal·lacions que impliquin la realització d'obra civil, tant en domini públic com en domini privat, així com identificació individualitzada i detallada d'aquells desplegaments que s'hagin de realitzar per façana o de forma aèria, tot justificant la inexistència de canalitzacions o la impossibilitat del seu ús per raons tècniques, d'acord amb el que preveu l'article 49.8 LGTel 11/2022.

2.- L'ajuntament, en la mesura que disposi d'aquesta informació, informará a l'operador d'altres infraestructures disponibles susceptibles d'allotjar una xarxa pública de comunicacions electròniques d'alta i molt alta velocitat al seu terme municipal, així com de les actuacions municipals previstes que impliquin obra civil⁶.

3.- L'operador s'obliga a comunicar durant la vigència del present conveni, les empreses distribuïdores i comercialitzadores de serveis de comunicacions electròniques que, en virtut d'un dret d'accés o interconnexió, compartiran la infraestructura cedida o faran ús de la xarxa instal·lada en la infraestructura municipal⁷.

4.- L'operador comunicarà a l'ajuntament, amb caràcter previ, les actuacions a realitzar a la via pública. Aquestes es duran a terme d'acord amb la planificació consensuada amb l'Ajuntament.

⁵ Si es preveu que l'operador faci obra afegir aquesta clàusula.

Tenir en compte que en domini privat es substituirà el règim de llicència pel de declaració responsable si l'operador ha presentat i ha estat aprovat per l'administració el corresponent pla de desplegament. No així en domini públic, on es pot exigir llicència o comunicació d'obres, d'acord amb el que disposa l'article 187 TRLU.

⁶ Clàusula opcional

⁷ Entenem que l'operador que comparteixi infraestructura i desplegui xarxa física també hauria de sol·licitar autorització d'ús del domini públic.

QUARTA.- OPTIMITZACIÓ DE LA INFRAESTRUCTURA MUNICIPAL⁸

Per tal de garantir el tracte igualitari i no discriminatori d'altres operadors de comunicacions electròniques interessats en l'ús de la infraestructura municipal, l'operador s'obliga a subconduir la canalització existent, en els termes que es descriuen en l'annex d'aquest Conveni.

CINQUENA.-MANTENIMENT I REPARACIONS DE LES INFRAESTRUCTURES

1.- Es presumeix que les infraestructures municipals que es posen a disposició de l'operador estan en correcte estat d'ús. Cas contrari, abans de procedir a la seva ocupació, l'operador comunicarà a l'ajuntament les deficiències detectades. L'ajuntament decidirà si realitza pel seu compte les reparacions indicades o bé les encarrega a l'operador, prèvia estimació econòmica per part d'aquest.

2.- Serà a càrrec exclusiu de l'operador la conservació i manteniment de la seva xarxa de fibra i /o elements associats instal·lats en el marc del present conveni.

3.- El manteniment de tots els elements de la infraestructura municipal que l'ajuntament posa a disposició de l'operador....., serà a càrrec d'aquest operador.

No obstant, i pel cas que la mateixa infraestructura sigui utilitzada pel propi Ajuntament i/o d'altres operadors, mitjançant addenda a aquest conveni es determinaran les condicions de manteniment de la infraestructura compartida (obra civil, elements de registre, etc...), així com el protocol d'actuació davant les incidències i danys que es puguin produir.

Aquestes condicions s'acordaran en el marc de la Comissió de Seguiment del Conveni a que fa referència la clàusula següent.

SISENA.- COMISSIÓ DE SEGUIMENT

Als efectes de coordinació i seguiment de les obres i instal·lacions derivades del compliment del present conveni, s'establirà una comissió de seguiment formada per un representant de l'Ajuntament i un de l'operador.

Aquesta comissió es reunirà amb caràcter previ a l'inici de la instal·lació, així com a petició expressa d'una de les parts.

SETENA.- CONTRAPRESTACIONS EXIGIBLES

Sense perjudici del pagament de les taxes corresponents (taxa per utilització privativa o aprofitament especial del sòl, subsòl i vol de la via pública municipal prevista a l'ordenança fiscal núm.), l'Ajuntament tindrà dret a cobrar la quantitat de⁹

⁸ Resulta recomanable establir aquesta clàusula en aquells casos en que la canalització municipal no està prou dimensionada i/o no disposa d'excedent suficient. Per respectar el principi de tracte igualitari i no discriminatori, l'operador compensarà proporcionalment els costos amb la contraprestació per l'ús de la canalització.

⁹ Per a la determinació de la contraprestació tenir en compte el que disposa l'article 4.9 RD 330/2016. També es pot considerar com a referència els criteris inclosos en la Oferta Majorista d'Accés a Registres i Conductes (Oferta MARCo) de Telefònica.

VUITENA.- RESPONSABILITAT PER DANYS I PERJUDICIS

L'operador assumeix totes les responsabilitats pels danys ocasionats a les persones i a les coses que es poguessin derivar en favor de tercers aliens al present conveni, i que tinguin la seva causa en la implantació de la xarxa de comunicacions electròniques.

NOVENA.- RÈGIM DE MODIFICACIÓ

Aquest conveni es podrà modificar quan, per causes sobrevingudes d'interès general així sigui necessari, a petició de qualsevol de les parts, seguint-se a l'efecte les mateixes formalitats que per a la seva aprovació.

DESENA.- VIGÈNCIA

Aquest conveni tindrà una durada de 4 anys a partir de la seva signatura, prorrogables fins a 4 anys més per mutu acord de les parts.

No obstant, la durada de l'autorització d'ús del domini públic es regirà per la seva normativa específica, sent essencialment revocable per raons d'interès públic i amb dret a indemnització, si s'escau.

L'operador es compromet a retirar la totalitat de la xarxa que transcorre per la infraestructura cedida i deixar-la en les mateixes condicions inicials, a petició de l'ajuntament, un cop finalitzada la duració de l'autorització o per revocació o per qualsevol altra causa de resolució.

ONZENA.- CAUSES DE RESOLUCIÓ

Són causes de resolució anticipada del present conveni l'incompliment d'alguna de les seves clàusules i, en concret, la destinació de les infraestructures a una finalitat no establerta en aquest conveni o si perd la seva condició com a operador de comunicacions electròniques.

DOTZENA.- JURISDICCIÓ

La naturalesa jurídica del present conveni és administrativa i per tant correspondrà a la jurisdicció contenciosa administrativa la resolució de les divergències i interpretacions que puguin ocasionar-se.

No obstant, qualsevol de les parts podrà presentar un conflicte davant la Comissió Nacional de Mercats i Competència (CNMC), d'acord amb el que disposa l'article 52.8 LGTel 11/2022 i l'article 4.8 del RD 330/2016.