

Convenis – Conveni

CONVENI de col·laboració entre l'Ajuntament de Barcelona i l'operador Totem Towerco Spain, SLU, per a l'accés a infraestructures físiques de titularitat municipal i elements del mobiliari urbà amb motiu de la 37 edició de la copa Amèrica.

Barcelona,

INTERVENEN

D'una banda, el Sr. Jordi Valls Riera, en representació de l'Ajuntament de Barcelona (en endavant, "Ajuntament"), en qualitat de quart tinent d'Alcaldia i facultat per acord de la Comissió de Govern de data 25 de juliol de 2024, assistit en aquest acte pel Sr. Jordi Cases i Pallarès, secretari general de l'Ajuntament de Barcelona, en exercici de les facultats d'assessorament legal i fedatari de la corporació.

De l'altra banda, el Sr. David Castaño Sánchez, amb NIF. XX.XXX.XXX-X, que actua en nom i representació de l'operador de comunicacions electròniques TOTEM TOWERCO SPAIN, SLU, amb N.I.F. B-16951881 (en endavant, "TOTEM"), en virtut d' escriptura de poders conferits davant del Notari de Pozuelo de Alarcón (Madrid) D. Adolfo Pries Picardo, el 28 d'octubre de 2021, número de protocol 5.484, i presentada per a la seva inscripció en el Registro Mercantil de Madrid, el dia 2 de novembre de 2021.

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

MANIFESTEN

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

2.- Amb ocasió de la celebració de la 37a America's Cup, la competició internacional més important en l'àmbit de la vela, que s'inaugurarà el 22 d'agost de 2024 a Barcelona, es considera fonamental gaudir d'una excel·lent cobertura i connectivitat de mòbil 5G a les platges de Barcelona.

3.- L'operador TOTEM està inscrit 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.

Aquest operador està especialitzat en la gestió d'infraestructures mòbils passives. En aquest sentit, està interessat en col·laborar en la millora de la cobertura i connectivitat de les platges de la ciutat, amb l'objectiu de testar el seu producte i recollir dades que li permetin planificar de forma eficient futurs desplegaments d'equips a pobles i ciutats.

En concret, d'acord amb el projecte presentat en data 12 de juny de 2024, (i que s'annexa al present conveni), l'operador TOTEM pretén desplegar un sistema d'antenes tipus SmallCell de dimensions i pes reduïts. Els elements principals que componen el sistema són:

- Antenes: sobre suports disposats per a aquest propòsit;
- Suports d'antena;
- Equips de reduïdes dimensions;
- Subministrament elèctric;
- Xarxa de posada a terra formada essencialment per un elèctrode al qual es connecten mitjançant una xarxa de conductors els elements i equips de la instal·lació.

La superfície útil ocupada per TOTEM serà de 3 m2.

4.- 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.

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.

5.- 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.

En aquest sentit, l'article 52 LGTel 11/2022 disposa que les administracions públiques titulars d'infraestructures susceptibles de 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.

Aquest mateix art. 52 estableix que les parts han de negociar lliurement les **condicions d'accés**, incloses les contraprestacions econòmiques, i que les administracions públiques titulars de les infraestructures tindran dret a establir les compensacions econòmiques que corresponguin.

6.- D'acord amb aquest article 52, s'entén per "infraestructura física": "...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 (...)"

No obstant aquest concepte, l'apartat 5 del mateix article estableix que, en particular, es garanteix l'accés dels operadors a qualsevol infraestructura física controlada per les administracions públiques, tècnicament apta per acollir els **punts d'accés sense fils per a petites àrees (SAWAP)**, en els termes establerts per la normativa europea, en concret, als elements del mobiliari urbà, com els pals d'enllumenat, senyals viaris, semàfors, tanques publicitàries, parades d'autobús i de tramvia i estacions de metro.

7.- En data 8 de maig de 2024, el Diari Oficial de la Unió Europea ha publicat el Reglament 2024/1309 del Parlament europeu i el Consell, de 29 d'abril de 2024, pel qual s'estableixen mesures per a reduir el cost del desplegament de xarxes de comunicacions electròniques de gigabit, es modifica el Reglament 2015/2120 i es deroga la Directiva 2014/61/UE ("Reglament de la Infraestructura de Gigabit") que, amb excepcions, serà de directa aplicació als Estats membres a partir del 12 de novembre de 2025, i que amplia aquesta obligació a garantir l'accés als elements del mobiliari urbà per a totes les xarxes de molt alta capacitat.

8.- En data 27 de març de 2024, l'operador TOTEM ha formulat una sol·licitud d'ocupació del domini públic i d'accés a infraestructures i a elements del mobiliari urbà, modificada el 12 de juny de 2024, d'acord amb el que disposa la LGTel 11/2022 i el RD 330/2016. S'adjunta descripció i documentació gràfica d'aquesta infraestructura municipal i elements del mobiliari urbà en l'Annex 1 d'aquest conveni.

9.- Un cop analitzada la sol·licitud i la documentació tècnica que l'acompanya, resulta que no concorre cap causa de denegació de les previstes en l'apartat 7 de l'article 52 de la LGTel.

10.- D'acord amb el que s'ha exposat anteriorment, i atès el caràcter demanial del sòl i de les infraestructures esmentades, resulta escaient l'atorgament de les corresponents autoritzacions d'ús comú 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.

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 els articles 45 i 52 LGTel 11/2022, les condicions d'ús per part de l'operador de les infraestructures municipals susceptibles d'allotjar una xarxa pública de comunicacions electròniques d'alta/molt alta capacitat, que es relacionen en l'annex 1 d'aquest conveni.

Atès el caràcter demanial de les infraestructures esmentades, el present conveni es considera títol habilitant per a l'ús comú especial del domini públic local 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 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.

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

SEGONA.- OBLIGACIÓ DE LES PARTS:

1.- OBLIGACIONS DE L'OPERADOR

- i. L'operador es compromet a respectar la normativa municipal pel que fa a les actuacions, obres i ocupacions del domini públic i a tramitar totes les comunicacions i/o llicències necessàries a aquests efectes, així com a liquidar els tributs corresponents en cada cas.

En els supòsits en què s'escaigui, l'operador ha d'obtenir, així mateix, autorització demanial de l'autoritat competent per a l'ocupació del domini públic marítimo-terrestre.

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

- ii. L'operador es compromet a no iniciar l'execució de cap tipus d'obra fins que hagi obtingut les corresponents autoritzacions o llicències.

Sense perjudici de l'obtenció de les autoritzacions anteriors, l'operador es compromet a instal·lar dos tritubs Ø40mm (6x Tubs en 2x línies), tres dels quals es cediran a l'ajuntament i passaran a integrar-se en el domini públic municipal.

- iii. Les instal·lacions resten sotmeses al règim d'intervenció previst en l'ordenança reguladora de la intervenció municipal en les instal·lacions de radiocomunicació i radiodifusió, segons la seva tipologia.
- iv. Els elements de xarxa instal·lats per l'operador han de complir les condicions urbanístiques, tècniques i constructives i, en especial, les condicions de minimització i integració en el paisatge urbà establertes. L'operador es compromet a executar i/o mantenir les instal·lacions amb el mínim impacte visual possible i amb una màxima integració en l'entorn, així com a complir totes les garanties tècniques de construcció, instal·lació i manteniment.
- v. L'operador es compromet a complir en tot moment amb els límits de referència establerts al Reial Decret 1066/2001, de 28 de setembre, pel qual s'aprova el Reglament que estableix les condicions de protecció del domini públic radioelèctric, restriccions a les emissions radioelèctriques i mesures de protecció sanitària front a emissions radioelèctriques, o normativa que el substitueixi.
- vi. L'operador s'obliga a informar a l'Ajuntament, durant tota la vigència del Conveni, sobre els operadors de comunicacions electròniques que prestaran serveis mitjançant la seva infraestructura.
- vii. D'acord amb el que disposa l'apartat 11 de l'article 88 de la Llei 11/2022, l'operador haurà de tenir identificada la titularitat de cadascun dels transmissors instal·lats, susceptibles de produir emissions radioelèctriques i una relació actualitzada de les freqüències utilitzades per cada transmissor. Anualment haurà de remetre aquesta informació a l'Ajuntament.
- viii. Les obres necessàries per al subministrament elèctric de la instal·lació seran a càrrec de l'operador i, així mateix, serà al seu càrrec el consum que se'n produeixi. A tal efecte, l'operador contractarà al seu càrrec un nou comptador i, tant aquest com la resta d'elements necessaris per al consum, seran independents de la instal·lació de l'equipament municipal.
- ix. L'operador no podrà traspassar o cedir a tercers l'autorització d'ús del domini públic.
- x. L'operador serà el responsable de gestionar amb el departament o servei tècnic corresponent de l'Ajuntament de Barcelona, els accessos a les infraestructures, tant del personal propi com del personal aliè, d'acord amb els protocols que s'annexen al present conveni.

- xi. L'operador ha d'aportar anualment un pla de desplegament o programa de desenvolupament de la xarxa, en els termes que disposa l'ordenança reguladora de la intervenció municipal en les instal·lacions de radiocomunicació i radiodifusió.
- xii. L'operador ha de comunicar 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.
- xiii. L'operador ha de complir les condicions específiques relatives a cadascuna de les infraestructures i els elements del mobiliari urbà ocupats establertes en l'annex I d'aquest conveni.

2.- OBLIGACIONS DE L'AJUNTAMENT:

- i. L'Ajuntament es compromet a tramitar amb celeritat i eficàcia les llicències sol·licitades per l'operador, d'acord amb les ordenances municipals que resultin d'aplicació.
- ii. L'Ajuntament, en la mesura que disposi d'aquesta informació, informará a l'operador d'altres infraestructures físiques de titularitat municipal, susceptibles d'allotjar la xarxa d'alta/molt alta capacitat de l'operador.
- iii. L'Ajuntament garantirà l'accessibilitat en tot moment, d'acord amb el protocol que s'estableixi amb l'operador.
- iv. Mantenir les infraestructures que allotgen els equips de comunicacions segures i plenament operatives.

TERCERA.-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.

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

3.- Atès que les infraestructures físiques sustenten serveis públics municipals es determinen les següents condicions de manteniment de la infraestructura compartida, així com el protocol d'actuació davant les incidències i danys que es puguin produir:

- S'ha de garantir el manteniment dels elements un cop instal·lats. El mantenidor d'aquests elements haurà de disposar dels mitjans necessaris, inclòs camió cistella o plataforma elevadora per accedir a elements en alçada, sent aquest manteniment al seu càrrec.
- El mantenidor d'aquests elements s'haurà de coordinar amb el mantenidor de la infraestructura ocupada. En cap cas es podran fer intervencions sense aquesta coordinació i aprovació per part del servei tècnic municipal que gestioni la infraestructura.
- Les infraestructures hauran de ser reparades per l'operador en cas d'actes de vandalisme seguint el procediment de l'apartat anterior.
- L'Ajuntament comunicarà a l'operador amb un preavís de qualsevol intervenció que pugui afectar als equips de comunicacions instal·lats a les infraestructures municipals.

- L'Ajuntament donarà avís de totes les intervencions de caràcter urgent.
- L'operador comunicarà a l'Ajuntament qualsevol intervenció en els equips instal·lats, d'acord amb el protocol que s'estableix en relació amb cada infraestructura en l'annex I.
- Així mateix, caldrà complir les condicions específiques de manteniment de cadascuna de les infraestructures d'acord amb el que disposa l'annex I.

QUARTA.- 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.

CINQUENA.- CONTRAPRESTACIONS EXIGIBLES

L'operador queda subjecte al pagament de les taxes municipals corresponents, previstes a l'Ordenança fiscal número 3.9 "Taxes per la utilització privativa o l'aprofitament especial del domini públic local i la prestació d'altres serveis a favor d'explotadors de serveis de telecomunicacions per estendre xarxes de comunicacions electròniques".

SISENA.- RESPONSABILITAT PER DANYS I PERJUDICIS

L'operador assumeix tota la responsabilitat pels danys que es poguessin produir en el domini públic i en les infraestructures de titularitat municipal, així com els danys ocasionats a les persones o les coses, que tinguin la seva causa en la implantació de la xarxa de comunicacions electròniques.

En conseqüència, l'empresa es compromet a subscriure una pòlissa d'assegurança de responsabilitat civil de com a mínim de 1 milió d'euros, que garanteixi la cobertura i indemnització dels possibles danys materials i personals que es poguessin produir.

SETENA.- 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.

VUITENA.- VIGÈNCIA

Aquest conveni tindrà una durada d'1 any a partir de la seva signatura, prorrogable fins a 4 anys addicionals, per mutu acord de les parts, previ acord de l'òrgan competent.

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 pel domini públic local i deixar-lo 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.

NOVENA.- CAUSES D' EXTINCIÓ I RESOLUCIÓ

Seràn causes d'extinció i resolució del conveni les següents:

- a) L'incompliment per qualsevol de les parts dels compromisos assumits en el conveni.
- b) La resolució per mutu acord de les parts, que s'instrumentarà per escrit.
- c) La impossibilitat sobrevinguda, legal o material, de donar compliment als pactes.
- d) La denúncia prèvia, amb tres mesos d'antelació, per alguna de les parts.
- e) La destinació de les infraestructures a una finalitat no establerta en aquest conveni.
- f) La pèrdua de la condició de TOTEM TOWERCO com a operador de comunicacions electròniques.
- g) La no utilització de la infraestructura instal·lada pels operadors finalistes per donar servei durant un període superior a sis mesos.
- h) La no obtenció o l'extinció de l'autorització per a l'ocupació del domini públic marítimo-terrestre per part de l'autoritat competent.
- i) Altres causes previstes legalment.

DESENA.- TRACTAMENT DE DADES DE CARÀCTER PERSONAL

Les parts es comprometen a actuar en tot moment en compliment del que disposa el Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades (RGPD) i de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals i de qualsevol altres normes vigents o que en el futur substitueixin i/o modifiquin a aquestes.

ONZENA.-CONFIDENCIALITAT

Les parts es comprometen a guardar estricta confidencialitat sobre qualsevol informació derivada de l'accés a les infraestructures de titularitat municipal.

DOTZENENA.- JURISDICCIÓ

Aquest Conveni té naturalesa administrativa i es regeix pel que disposa la Llei 40/2015, de règim jurídic del sector públic i la Llei 26/2010, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya. Els dubtes que es puguin plantejar sobre la seva interpretació es resoldran de mutu acord entre les parts en el si de la Comissió de seguiment. No obstant, en cas de persistència del desacord, les qüestions litigioses derivades d'aquest conveni seràn de coneixement i competència de l'ordre jurisdiccional contenciós administratiu de la ciutat de Barcelona, amb expressa renúncia de les parts a qualsevol altre fur que els pogués correspondre.

No obstant, i pel que fa a l'accés a infraestructures de titularitat municipal, 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.

I en prova de conformitat, s'estén i es signa electrònicament el present conveni, en el lloc esmentat a l'encapçalament.

Segueixen les signatures de les persones intervinents, la darrera de les quals és de data 13 d'agost de 2024

Ajuntament de Barcelona:

Sr. Jordi Valls Riera, quart tinent d'Alcaldia.

Sr. Jordi Cases Pallarès, secretari general.

Totem Towerco Spain, S.A.U:

Sr. David Castaño Sánchez.