

Conveni de col·laboració entre la Fundació Privada per a la Xarxa Oberta, Lliure i Neutral, guifi.net i l'Ajuntament d'Alp

Reunits

D'una part, Ramon Roca Tió, en qualitat de president del Patronat de la **Fundació privada per a la Xarxa Oberta, Lliure i Neutral, guifi.net** (en endavant, *Fundació Guifi.net, o La Fundació*), amb NIF G64918212 i domicili a efectes de notificació a l'edifici de les Escoles Antiques, C.D. 3210, Ctra. de Sant Bartomeu, km. 4, 08503 Gurb (Barcelona).

De l'altra part, el Sr. **Carles Adserà Guillén**, amb NIF núm. 40561644-V, en qualitat d'Alcalde-President de l'**Ajuntament d'Alp** (en endavant, l'*Ajuntament*), amb NIF P-1700600-H i domicili a l'Av. Tossa d'Alp, núm. 6 (17538-ALP).

Ambdues parts es reconeixen, mútuament i recíproca, la capacitat legal necessària per formalitzar aquest conveni i

Manifesten

A) Que la *Fundació guifi.net* és una entitat sense ànim de lucre i sense cap filiació política, econòmica o governamental que promou la construcció d'una xarxa de telecomunicacions oberta, lliure i neutral (en endavant, la *Xarxa de Comuns*) a través del pacte d'interconnexió entre iguals de la llicència **Comuns de la Xarxa Oberta, Lliure i Neutral** (en endavant, el *Comuns XOLN*), de manera que aquells que s'hi adhereixen, amb les respectives xarxes que hi aporten, estenen la Xarxa de Comuns en les mateixes condicions per a tothom, segons els principis que es poden resumir en que qualsevol participant de la xarxa:

1. És lliure d'utilitzar la xarxa per a qualsevol propòsit en tant que no perjudiqui al funcionament de la pròpia xarxa o a la llibertat dels altres usuaris
2. És lliure de saber com és la xarxa, els seus components i com funciona
3. És lliure de fer ús de la xarxa per a qualsevol tipus de comunicació i difondre'n el seu funcionament
4. Incorporant-se a la xarxa, ajuda a estendre aquestes llibertats en les mateixes condicions

I que tot això està reflectit en els estatuts de la *Fundació Guifi.net*.

B) Que l'*Ajuntament* com a entitat local preocupada per impulsar l'accés als avantatges de la Societat de la Informació i les Tecnologies de la Informació i la Comunicació ciutadana, vol col·laborar en el projecte Guifi.net, consistent en el desenvolupament de *xarxa de Comuns* construïda a partir de l'agregació de xarxes adherides al *Comuns XOLN* des de persones individuals, empreses i administracions.

Per altra part, cal tenir present dues circumstàncies:

- a) l'actual situació que precisa d'un reforçament de les xarxes de telecomunicacions, per l'intensitat d'ús causat per les actuals circumstàncies; i
- b) la preparació suficient per la connexió amb la xarxa de fibra òptica que està licitant la Generalitat i que arribarà al Municipi d'Alp.

Aquestes circumstàncies justifiquen l'interès públic i urgent d'aquesta actuació.

- C) Que la *Fundació Guifi.net* està inscrita al registre de Fundacions de la Generalitat de Catalunya amb el número 2550, que està inscrita al registre d'operadors de telecomunicacions de la Comissió Nacional dels Mercats i la Competència, que està inscrita al registre d'ONG per al Desenvolupament i que actua sense ànim de lucre per tal d'afavorir que les persones particulars, les empreses i les administracions puguin accedir a la Societat de la Informació i a les Tecnologies de la Informació i la Comunicació.
- D) Que la *Fundació Guifi.net* no té cap mena d'incompatibilitat per a contractar o establir convenis amb l'administració pública, i que per tant no es troba sotmesa a cap de les prohibicions establertes a l'article 71 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014.
- E) Manifesta i declara el compareixent, sota la seva personal responsabilitat, que tals manifestacions són certes, i que aquesta situació de la Fundació, es vigent, essent suficient tals extrems per poder procedir a les actuacions previstes en el present conveni, i es compromet a acreditar-la en el moment en que fos requerit.
- F) Que la *Fundació Guifi.net*, en les seves funcions d'operador de Telecomunicacions necessita incorporar xarxa existent o desplegar-ne de nova, ocupant espais, passos subterranis i aeris al municipi.
Aquests espais són en la seva majoria públics, o bé en virtut de servituds que es poden imposar sobre façanes, per la instal·lació d'infraestructures; sense perjudici de que de necessitar altres espais o passos privats, la Fundació arribi a acords o autoritzacions amb els privats.
- G) Que el *Comuns XOLN* servirà per garantir que:
1. Les persones particulars, les empreses i les administracions puguin gaudir, sense discriminacions i sota els valors fonamentals de la llibertat, la igualtat d'oportunitats i la solidaritat i la fraternitat, del dret a comunicar-se lliurement i extreure'n el màxim de prestacions possibles.
 2. Donar compliment a l'ocupació de dominis públics i privats de la manera més eficient possible.
 3. Posar a disposició en igualtat de condicions, amb transparència i sense discriminacions a qualsevol operador de telecomunicacions la Xarxa de Comuns, assegurant així que l'activitat econòmica es fonamentarà en els serveis que s'ofereixen a través la xarxa de Comuns i no pas en l'especulació i/o domini sobre la infraestructura.
 4. Que tot això es faci segons el que es disposa en la Llei General de Telecomunicacions 9/2014, i adaptant-se en cada moment a les disposicions vigents en la matèria, i les sectorials (tals com la de regulació de Béns d'interès Cultural, Catalogació d'edificis; tecnològiques; d'incompatibilitat entre diverses infraestructures (*gas-electricitat...*) etc..)

Per tot això, els compareixents, en llurs respectives qualitats,

Acorden

Primer: Objectiu i Justificació.

L'objecte d'aquest conveni és establir el marc de col·laboració entre l'*Ajuntament* i la *Fundació Guifi.net* per tal d'impulsar l'accés als avantatges de la Societat de la Informació i les Tecnologies de la Informació i la Comunicació per a la ciutadania, i alhora fomentar la innovació, competitivitat i desenvolupament econòmic del sector a través de la creació d'alternatives en forma de Xarxa de Comuns.

La present actuació, en quant a la part administrativa, s'empara amb l'interès públic, per tal de reforçar la qualitat de les condicions de connexió, no solament en la situació prèvia al 14 de març de 2020, sinó com a conseqüència de l'intensitat d'ús a partir de dita data, i poder garantir un millor servei, tan pel teletreball en la situació actual, accés en igualtat de condicions a l'educació, com per altres usos necessaris, i com a previsió de la situació que es generarà per les conseqüències posteriors del Covid19.

Amb aquest objectiu, ambdues parts manifesten la voluntat de col·laborar.

Segon: Compromisos

A) Per part de l'*Ajuntament*

1. Que l'*Ajuntament*, d'acord amb el què estableix la Llei de Telecomunicacions 9/2014, de 9 de maig, posarà a disposició de la *Fundació Guifi.net* infraestructures susceptibles d'allotjar xarxes públiques de comunicacions electròniques, cablejats, ubicacions i canalitzacions propietat de l'*Ajuntament* per a la instal·lació i implantació d'una xarxa de telecomunicacions de caràcter obert, lliure i neutral sense ànim de lucre segons el Comuns XOLN.

En cas que la xarxa pública existent, no es trobés en perfecte estat, serà la *Fundació Guifi.net*, l'encarregada i pel seu compte i càrrec, de fer les actuacions puntuals de reparació, previ coneixement i autorització de l'*Ajuntament*. En tot cas, s'abstindrà la *Fundació*, de fer modificacions de la xarxa sense autorització de l'*Ajuntament*, així com complirà la normativa d'incompatibilitats d'utilitzar una mateixa xarxa per varis serveis o infraestructures que no siguin compatibles.

2. Que l'*Ajuntament* no establirà cap dret preferent o exclusiu d'allò afectat per aquest conveni en benefici de cap empresa, operador privat, particular o a la *Fundació Guifi.net* sinó que en virtut d'aquest conveni de col·laboració, imposa a la *Fundació Guifi.net* que en allò que gestiona, garanteixi l'accés a tots els operadors en condicions neutrals, objectives, transparents, equitatives i no discriminatòries (veure el compromís B)2 que adquireix la *Fundació Guifi.net*).

3. Que l'*Ajuntament* no fa d'operador de serveis de Telecomunicacions electròniques en el sentit de que no explota una xarxa pública de comunicacions electròniques ni presta cap servei de comunicacions electròniques disponible al públic.

Tampoc es compromet a fer manteniments d'aquests espais més enllà de que, i sempre en funció de les seves possibilitats, procurar el manteniment de les condicions operatives dels espais que li son de propietat i competència, sense perjudici de que com a fruit d'aquests acords i de l'aplicació del Comuns XOLN, hi pugui haver tercers que podran col·laborar en fer manteniments, o oferir nivells de servei al seu cost i responsabilitat.

B) Per part de la *Fundació Guifi.net*

1. La *Fundació Guifi.net* exercirà el dret d'ocupació de domini públic - amb l'abast i termes que consten en el present conveni - que li reconeix la Llei 9/2014 informant a

l'*Ajuntament* a través de declaracions responsable i, en el seu cas, sol·licitant les corresponents autoritzacions i/o llicències ambientals i/o d'obres quan siguin aplicables, per a poder instal·lar i posar en funcionament les seves infraestructures, assumint l'obligació de complir amb els condicionaments que resultin d'aquestes llicències i autoritzacions. Aquestes declaracions de responsabilitat i llicències es tramitaran de conformitat amb el que estableixen les disposicions normatives que siguin aplicables i liquidarà els tributs i/o taxes i preu públic, corresponents en cada cas.

2. Gestionar la xarxa amb l'aplicació obligatòria i en tot moment de la llicència de Comuns XOLN per part de tots els participants de la xarxa, i amb això, obtenir la garantia del compliment de la obligació de transparència i no discriminació que s'estableix en la vigent Llei 9/2014 Llei General de Telecomunicacions per a les administracions públiques, i adaptant-se en cada moment a la legislació vigent en la matèria, així com la sectorial, o específica connexa (*lleis de protecció de dades, tecnològica, etc...*)
3. Vetllar perquè els operadors que hi exerceixin activitats econòmiques amb ànim de lucre contribueixin a la sostenibilitat de forma proporcionada, ho facin en condicions de lliure mercat, respectuosos amb la ètica i les bones pràctiques comercials, ofereixin i proporcionin uns nivells de servei clars i raonables als seus clients i usuaris, i implementar una governança per tal de que tot això es compleixi, essent responsabilitat de la Fundació i tercers: els pactes, acords, etc.. sense cap responsabilitat per l'Ajuntament, en els conflictes que es puguin derivar d'aquests pactes, acords i normes de governança; exclusió que haurà de ser invocada per la Fundació al tractar amb els tercers.
4. Subministrar la informació de la que disposi per a que l'*Ajuntament* pugui establir, en cas de ho consideri convenient i conforme a la normativa vigent, les taxes/tributs o preu públic corresponents.
5. Facilitar que l'*Ajuntament*, com a un participant més de la xarxa de Comuns, pugui desplegar trams de xarxa entre seus, edificis o qualsevol punt que li sigui d'interès a l'*Ajuntament*, o beneficiar-se amb el mateix objectiu dels que hagi pogut desplegar la *Fundació Guifi.net* amb altres fonts d'inversió.
6. Mantenir la instal·lació amb condicions de bon funcionament, així com col·laborar amb l'Ajuntament, quan aquest hagi de traslladar, modificar, o fer qualsevol actuació en les seves xarxes a les quals es refereix el present conveni. Aquesta col·laboració s'estén a les actuacions de reparació, trasllat, suspensió, etc... de la fibra òptica, essent a càrrec de la Fundació la participació econòmica en tals actuacions, de manera proporcional, així com a essent l'encarregada de les actuacions de suspensió, etc.. davant els usuaris o altres explotadors, sense que tals actuacions puguin repercutir-se a l'ajuntament.
7. En cap cas, podrà ser invocat el present conveni, per derivar responsabilitats a l'Ajuntament d'Alp, siguin laborals, seguretat social, responsabilitat patrimonial, reclamacions d'usuaris o altres operadors, d'incorrecta instal·lació, de suspensió del servei, etc.. derivades de les actuacions de la Fundació, i/o d'altres operadors en que convingui aquella, etc..
8. La Fundació s'obliga a informar puntualment a l'Ajuntament, de qualsevol incidència sobre la xarxa instal·lada, les actuacions fetes i les que es preveuen fer a curt termini, així com dels acords que arribi amb altres operadors. Anualment la Fundació remetrà a l'Ajuntament informació estadística de número d'usuaris, i dels demès extrems que permetin fer una valoració del funcionament, intensitat d'ús, qualitat, incidències, i demès circumstàncies sobre la xarxa de fibra òptica. Aquesta informació es remetrà durant el mes de febrer de cada any. En cas d'arribar a acords amb altres operadors, la Fundació establirà igualment aquesta obligació d'informació, que haurà d'assumir obligatòriament en els pactes, el nou operador.
9. PINERGIA no exigirà cap mena de permanència als veïns del municipi d'Alp en els contractes d'internet que realitzi a través de la xarxa de fibra òptica.

Tercer: Publicitat i difusió dels acords

Ambdues institucions s'autoritzen a fer públic i donar visibilitat a aquest conveni a través de les seves pàgines web i d'altres suports que es disposin i considerin adients.

Les parts s'autoritzen a incloure la seva respectiva marca i logotip en el contingut informatiu que es generi dins aquest conveni, en el marc de la normativa actual. En tots els altres casos en què, com a conseqüència i en aplicació dels acords aquí establerts, es consideri necessari fer ús de la marca o logotips de l'altra entitat, aquestes demanaran autorització prèvia que s'atorgarà, si s'escau la seva autorització, per escrit.

Quart: Vigència

1).-Aquest conveni tindrà una durada inicial d'un any a partir del moment de la seva signatura, essent prorrogable tàcitament per successius períodes anuals, si cap de les parts, amb tres mesos de preavís, no adverteix de la voluntat de finir la relació. Aquestes pròrrogues s'entenen possibles, sempre i quan no hi hagi disposició que les prohibeixi.

2).- En cas que sigui la Fundació, qui no es vulgui acollir a les pròrrogues, no podrà abandonar les seves obligacions, fins que no hi hagi altra operador que se'n faci càrrec, quedant per tant la Fundació, en condició de "*en funcions*".

Cinquè: Rescissió

A) Les causes de resolució d'aquest conveni són:

1. Per voluntat d'alguna de les parts, que l'haurà de comunicar a l'altra amb un mínim d'antelació de tres mesos, incloent en els cassos en que es decideixi no renovar-ne la vigència. L'avís amb tres mesos d'antelació s'estableix per tal de no comprometre la continuïtat i viabilitat del servei essencial de telecomunicacions. Excepcionalment i només si es justifica amb raons objectives orientades a la viabilitat, a petició d'alguna de les parts es podrà reduir o ampliar aquest termini temporal fins a la resolució definitiva del Conveni, però mai més enllà de terminis raonables ni impedit la resolució definitiva del conveni. En aquest sentit serà d'aplicació l'apartat segon de la clàusula quarta, si bé que transcorregut un termini de tres mesos, sense un nou operador que compleixi els requisits legals, l'ajuntament iniciarà el procediment per impulsar la transferència a un altra operador, mitjançant el procediment *ad hoc* d'acord amb la normativa vigent, tant de telecomunicacions, com d'ocupació del domini públic, com de la normativa, si s'escau de contractació.
2. Per comú acord de les parts.
3. Per qualsevol de les causes establertes per normatives que siguin aplicables.
4. Per incompliment de les obligacions d'alguna de les parts.

B) Les despeses eventualment ocasionades per la segregació d'infraestructures de xarxa derivades de la rescissió d'aquest conveni es repercutiran segons els següents criteris:

1. De mutu acord, per determinar en el moment de la rescissió.
2. Quan la rescissió és sol·licitada de forma unilateral per una de les parts, a càrrec de la part que sol·licita la rescissió.
3. Quan la rescissió és causada per incompliment d'aquest conveni per alguna de les parts, a càrrec de qui incompleix.
4. En el cas de l'apartat A.3, es realitzarà en base al que estableixi la normativa; supletòriament, pel que s'estableix a la Clàusula Addicional d'aquest conveni.

Sisè: Modificació

Qualsevol modificació d'aquest conveni serà formalitzada mitjançant un annex signat per ambdues parts.

Setè: Jurisdicció

La naturalesa jurídica d'aquest conveni és administrativa i per tant correspondrà a la jurisdicció contenciosa administrativa la resolució de les divergències i interpretacions que puguin ocasionar-se. Les parts es sotmeten als Tribunals del Partit judicial d'Alp, i en concret als Jutjats contenciosos Administratius de Girona, i de la Sala del Contenciós Administratiu del TSJ de Catalunya.

Disposició Addicional.-

1.- En el cas de conflictes d'interpretació i execució del present conveni, les parts estableixen, - en virtut del que disposa l'article 86 de la Llei 39/2015- , sotmetre's a l'intent de terminació convencional del conflicte, sempre i quan els seus termes no siguin contraris a dret. A tal efecte es nomenarà una comissió, integrada pels serveis tècnics i jurídics de l'Ajuntament (siguin interns o externs), i el serveis tècnics i jurídics (siguin interns o externs) de la Fundació. Aquesta comissió, de no arribar a un acord, podrà designar una terna de 3 persones externes, entre les quals hi haurà d'haver-hi un/a jurista i un tècnic/a, que proposin una resolució convencional del conflicte. Transcorreguts 20 dies hàbils sense acord, les parts quedaran lliures d'emprendre les accions que entenguin procedents.

2.- En virtut d'aquest conveni, l'ajuntament no delega ni renuncia, o exclou a cap de les potestats administratives ni d'autoritat que li son pròpies, fins i tot les prerrogatives d'interpretació.

3.- Del present conveni, una vegada signat i aprovat pel ple de l'Ajuntament, es publicarà en extracte resumit al BOP de Girona.

4.- A causa de les conseqüències que hagi pogut produir el Covid 19, el present conveni s'entendrà adaptat automàticament, sense necessitat de modificació, a aquelles disposicions o normes, que sense imposar un gravamen econòmic important, li siguin d'aplicació.

5.- En relació a les xarxes que hagin de passar per façanes d'edificis, s'estarà a les següents regles:

a) No es podrà passar per façanes d'edificis o construccions que queden excloses per constituir Béns Culturals d'Interès Nacional i/o local, llevat en aquest últims, si es pot integrar la xarxa mitjançant obra d'adaptació que no perjudiqui els valors pels quals està catalogat l'edifici o la construcció.

b) En la resta de façanes, construccions o instal·lacions particulars, caldrà prèviament avisar al propietari de l'actuació a dur a terme, indicant el dia i l'hora en que es farà l'actuació. En tot cas, la instal·lació haurà d'adaptar-se en la mesura del possible a la estètica de l'edificació, instal·lació o construcció, procurant minimitzar l'impacta visual. En tot cas aquestes adaptacions, reparacions i manteniment seran per compte de la Fundació.

6.- Al present conveni li serà d'aplicació, a més de la legislació de telecomunicacions, en el que hi pugui tenir incidència, el Reglament de béns dels Ens Locals, la llei 39/2015 de procediment administratiu; la llei de contractes del sector públic En cap cas l'ocupació del domini públic, s'entén com a un ús privatiu, ja que el conveni no restringeix la utilització per tercers, i no existeix obra de transformació important, sinó adaptacions, al aprofitar-se en la seva major part les infraestructures existents.

Per part de la Fundació Privada per a la Xarxa
Oberta, Lliure i Neutral Guifi.net

Per part de l'Ajuntament d'Alp

Ramon Roca Tió
President del Patronat

Carles Adserà Guillén
Alcalde-President