



Consell Tributari

Palau Foronda
Rda. Sant Pau, 43-45, 1r.
08015 Barcelona
Telèfon 93 402 78 15
Fax 93 402 78 48
conselltributari@bcn.cat

Expedient 1112/21

El Consell Tributari, en sessió del dia 15 de setembre de 2021, ha aprovat el següent informe:

“El Consell Tributari, en sessió de 15 de setembre de 2021, de conformitat amb l'article 47.1.b) de la Llei 1/2006, de 13 de març, reguladora del règim especial del municipi de Barcelona, i l'article 2.1.b) del seu Reglament orgànic, emet informe relatiu a la proposta realitzada per la Gerència de Pressupostos i Hisenda sobre la modificació de l'Ordenança Fiscal 3.9, reguladora de Taxes per la Utilització privativa o l'aprofitament especial del domini públic local i la prestació d'altres serveis a favor d'exploitadors de serveis de telecomunicacions per estendre xarxes de comunicacions electròniques. A la sol·licitud d'emissió d'informe de data 2 de juliol de 2021 s'acompanya exclusivament la nova proposta de projecte normatiu, atès que la proposta que aquí s'informa es limita a recollir les observacions ja formulades en l'informe 176/20, aprovat pel Consell Tributari en data 7 d'octubre de 2020.

El Consell Tributari sobre les ordenances reguladores dels ingressos de dret públic, així com sobre qualsevol altra disposició de caràcter general, relativa totalment o parcialment als ingressos de dret públic, es limita a l'anàlisi jurídica dels textos normatius continguts a l'expedient.

INFORME

I.- Introducció

El procediment per a l'aprovació de l'ordenança haurà d'ajustar-se a les previsions contingudes als articles 15, 16 i 17 del TRLRHL i l'expedient haurà de contenir tota la documentació exigida per la normativa aplicable, incloent-hi l'informe economicofinancer que valori les conseqüències derivades de l'aprovació de l'Ordenança. En aquest cas, consta a l'expedient la documentació ja assenyalada.

II.- Sobre la legalitat del projecte normatiu

Constitueix l'objecte d'aquest informe la modificació de l'Ordenança 3.9 reguladora de Taxes per la Utilització privativa i l'aprofitament especial del domini públic local i la prestació d'altres serveis a favor d'exploitadors de serveis de telecomunicacions per estendre xarxes de comunicacions electròniques. La proposta normativa se situa bàsicament en l'àmbit del règim jurídic dels elements d'identificació de la Taxa. Així mateix regula determinats aspectes de la seva quantificació.

Es pot afirmar que amb caràcter general la proposta normativa presentada a la consideració del Consell Tributari s'adapta al conjunt de normes que regula els tributs locals. En particular als articles 20 i següents de l'TRLRHL. Tanmateix es realitzen les següents precisions i observacions:

Article 2n. Fet imposable

“2. A efectes d'aquesta ordenança fiscal s'entenen per serveis associats totes les actuacions administratives necessàries per a què sigui efectiu l'ús privatiu dels béns del domini públic corresponents, entre d'altres, els necessaris per validar la viabilitat i garantir la continuïtat dels serveis existents, els de gestió tant per al control administratiu (inventari, gestió econòmica i legal) com per al control tècnic dels béns ocupats (inspeccions, modificacions i afectacions), així com els necessaris per garantir el manteniment i un desenvolupament raonable del servei o activitat.

Així mateix, s'entenen per serveis vinculats, totes les actuacions necessàries per a què sigui efectiu l'ús privatiu dels béns del domini públic amb requeriments específics i que per les característiques especials hagin de ser realitzades pels ens competents en la matèria com són, entre d'altres, la viabilitat, el projecte, la instal·lació i el desmuntatge de conductes a l'interior del clavegueram.

3. De conformitat amb el que s'estableix a l'article 1er d'aquesta ordenança, no es troben subjectes a aquesta taxa les empreses subjectes a la taxa establerta a l'ordenança fiscal 3.11, relativa a la utilització privativa o l'aprofitament especial del domini públic municipal, a favor d'empreses explotadores de serveis de subministraments d'interès general, i les empreses subjectes a la taxa establerta a l'ordenança fiscal 3.16, relativa a la utilització privativa o l'aprofitament especial del domini públic municipal, a favor d'empreses explotadores de serveis de telefonia mòbil, en relació als aprofitaments gravats en les esmentades ordenances fiscals.”

Article 5è. Exempcions

“c) Els obligats tributaris que hagin participat en el finançament de les infraestructures objecte d'aquesta taxa, en relació a les parts que ocupin en virtut de la seva



Consell Tributari

Palau Foronda
Rda. Sant Pau, 43-45, 1r.
08015 Barcelona
Telèfon 93 402 78 15
Fax 93 402 78 48
conselltributari@bcn.cat

~~participació sempre i quan ocupin la part corresponent a la seva participació, com per exemple les galeries de l'àmbit 22@.~~

Article 6è. Meritació de la taxa i període impositiu

"1. Aquesta taxa es merita en el moment que s'inicia la utilització privativa o l'aprofitament especial del domini públic municipal ~~i la prestació de serveis de gestió municipal sobre el domini públic estatal~~, encara que no se n'hagi sol·licitat o obtingut la corresponent llicència."

La proposta normativa expressada en els preceptes transcrits s'adequa al que assenyala l'informe emès pel Consell Tributari, aprovat el dia 7 d'octubre de 2020, número 176/20.

Pel que fa a la modificació proposada en relació amb l'article 2, HI, cal assenyalar que en el citat informe s'analitzen els conceptes "serveis associats" i "serveis vinculats" recomanant, respecte d'aquests últims, la conveniència d'"assenyalar amb precisió que són serveis públics diferents dels previstos a l'article 2 del projecte d'ordenança a l'anàlisi del qual ens remetem", és a dir, dels serveis associats.

Doncs bé, d'acord amb aquesta afirmació, l'article 2 de la proposta, mitjançant la redacció d'un nou paràgraf -segon- té per objecte, en primer lloc, definir els dos tipus de serveis delimitant així l'element objectiu del fet imposable. Les definicions corresponents, en la mesura que s'adaptin als elements fixats en l'esmentat informe que els vincula, el primer, a serveis que s'uneixen per aconseguir un fi i, els segons, a serveis independents que es fonen un en l'altre, s'adeqüen a l'ordenament jurídic.

En segon lloc incorpora un tercer paràgraf en el qual s'estableix la incompatibilitat entre l'aplicació d'aquesta taxa i les regulades en les Ordenances fiscals 3.11 -relativa a la utilització privativa o l'aprofitament especial del domini públic municipal, a favor d'empreses explotadores de serveis de subministraments d'interès general- i en l'ordenança fiscal 3.16 -relativa a la utilització privativa o l'aprofitament especial del domini públic municipal, a favor d'empreses explotadores de serveis de telefonia mòbil- en relació als aprofitaments gravats en les esmentades ordenances fiscals. Al respecte regula un supòsit de no subjecció que afecta amb caràcter general a tots els subjectes que es trobin en l'àmbit d'aplicació d'aquestes últimes ordenances. No hi ha retret de legalitat en la mesura que respon a l'exercici

de la potestat tributària atribuïda en l'article 133.2 de la CE així com en els articles 137, 140 i 142 de la CE.

Respecte dels articles 5 i 6 de l'Ordenança, les modificacions s'adapten plenament a allò assenyalat a l'informe a què s'està fent referència.

Article 7è. Quota tributària

“La quantia de les taxes regulades en la present ordenança serà la següent: Constitueix la quota tributària, la continguda en les tarifes que figuren en l'Annex, conforme al previst en els articles 24.1.a) i 24.2) del TRLRHL, per la utilització privativa o l'aprofitament especial del domini públic local, i ~~al previst en l'article 24.2 del TRLRHL~~ pels serveis associats.

L'import de les taxes previstes en aquesta ordenança es fixa prenent com a referència el valor que tindria al mercat la utilitat derivada d'aquesta utilització o aprofitament, com si els béns afectats no fossin de domini públic, i pels serveis associats tenint en compte els costos directes i indirectes, i els necessaris per garantir el manteniment i un desenvolupament raonable del servei. Tots ells adoptats a la vista del corresponent ~~d'un~~ informe tècnic-econòmic en el qual es posa de manifest el valor de mercat i els costos dels serveis associats a partir de les següents variables: ~~En concret:~~

- 1. Per a l'aprofitament de béns del domini públic per ocupacions en subsòl, d'acord amb les recomanacions de la Comisión Nacional de los Mercados y la Competencia (CNMC), es consideren els preus de referència de l'oferta pública MARCo, ~~que estableix les obligacions i regula les condicions en que TESAU, com a operador amb pes significatiu de mercat (incumbent), ha de posar a disposició de tercers operadors les seves infraestructures per al desplegament de fibra òptica.~~ L'oferta MARCo està essent àmpliament utilitzada pels operadors de telecomunicacions i ha establert, de facto, uns preus de referència al sector.*
- 2. Per a l'aprofitament de béns del domini públic per ocupació d'espais, es determina en base al preu mensual mitjà a Barcelona pel lloguer d'habitatge amb un factor corrector per la distorsió en el preu de mercat que afecta als edificis amb una antena de telefonia mòbil a prop. ~~Així mateix,~~ També es tenen en compte els costos necessaris per garantir el manteniment i el servei.*
- 3. Per a l'aprofitament de béns del domini públic per a sistemes i equips de radiocomunicacions, es determina en base als valors establerts en els punts anteriors.*
- 4. Pel que fa a la quota tributària de caràcter únic corresponent als serveis associats (viabilitat, replanteig, alta, hora addicional), l'import s'estableix en funció del cost directe associat a la realització i tramitació de l'activitat de referència, ~~a partir dels costos de retribució del personal que intervé en el procés i els temps de dedicació necessari per prestar una unitat de servei.~~*

En conseqüència, la quota tributària de la taxa està continguda en l'Annex de Tarifes que forma part d'aquesta ordenança, en el qual, amb la metodologia emprada, ha obtingut i recollit la quota tributària en cada cas.”



Consell Tributari

Palau Foronda
Rda. Sant Pau, 43-45, 1r.
08015 Barcelona
Telèfon 93 402 78 15
Fax 93 402 78 48
conselltributari@bcn.cat

En aquest precepte també es recullen amb caràcter general les recomanacions que el Consell Tributari va emetre en l'informe 176/20 al que s'està fent referència. Així, en la seva pàgina 13, paràgraf segon, s'assenyala que "A aquest efecte, a l'Informe Econòmic, inclòs en l'expedient i exigint en l'article 25 del TRLRHL, es realitza una anàlisi detallada respecte de cadascun dels conceptes fixats en l'Annex del projecte d'ordenança que expressen el mandat contingut en els articles del projecte d'Ordenança i 24.1a del TRLRHL, especificant els paràmetres, magnituds i mètode de càlcul que serveixen per a concretar aquest valor així com la incidència que el valor de mercat té en la seva determinació. Paràmetres i magnituds que com s'ha dit es concreten en l'Annex d'acord amb el fet imposable. Conté, així mateix el citat informe, els conceptes i magnituds amb els quals es quantifica la utilitat derivada de l'ocupació del domini públic, pgs. 7-11. En aquest sentit, podria ser convenient incorporar-los al text de l'article 7, de manera bàsica, per a així fonamentar el paràmetre, les magnituds i el tipus de gravamen que quantifiquen, amb caràcter general aquest tribut."

La proposta normativa descriu els esmentats paràmetres i magnituds i per tant no cal realitzar-li cap retret de legalitat, en aquest punt concret. No obstant, en el número u d'aquest article 7 es llegeix que "*L'oferta MARco està essent àmpliament utilitzada pels operador de telecomunicacions i ha establert, de facto, uns preus de referència al sector*". Doncs bé, considera el Consell Tributari que aquesta previsió no afegeix res a la norma, al no incloure cap mandat, limitant-se a l'emissió d'una opinió sobre la validesa d'uns preus no vinculants. Per aquest motiu entén que s'ha de suprimir de la proposta normativa a l'ésser aliena a la naturalesa i funció d'aquesta última.

Art. 8è. Normes de gestió

"1. Les quantitats exigibles conforme a les tarifes, es liquidaran i notificaran per cada aprofitament sol·licitat o realitzat i per cada utilització privativa de la següent forma:

a) En els supòsits de concessions de nous aprofitaments, juntament amb la sol·licitud d'autorització per gaudir de l'aprofitament especial, els obligats tributaris hauran de presentar una declaració amb el contingut següent: Per a cada instal·lació hauran de detallar els tipus d'elements (d'acord amb el Quadre de tarifes que figura a l'annex de l'ordenança fiscal) i les unitats corresponents d'ocupació i en el seu cas, la referència cadastral de la parcel·la o parcel·les de domini públic en les quals es situen, o en el seu defecte les corresponents coordenades ETRS89.

b) En supòsits d'aprofitaments o utilitzacions ja existents o autoritzats, el pagament de la taxa s'efectuarà en el primer trimestre de cada any. Atès que es tracta d'una taxa amb meritació periòdica anual, aquests supòsits seran objecte d'un padró

amb el contingut i requisits que a l'efecte estableix l'Ordenança fiscal general. Les quotes de la taxa incloses en el padró seran liquidades, notificades i posades al cobrament en les dates que figuren al calendari de cobraments que anualment aprova l'Ajuntament.

2. Les declaracions presentades per les empreses subjectes passius podran ser objecte de verificació i comprovació per part de l'Administració tributària municipal que practicarà, si s'escau, les liquidacions i notificacions complementàries que siguin procedents."

Respecte d'aquest precepte cal assenyalar que es limita així mateix a incorporar determinades precisions realitzades en l'informe 176/20 a què s'està fent referència de manera continuada. En efecte, en les seves pàgines 14 i 15, s'assenyalava que: "Doncs bé, d'acord amb la LGT i amb l'Ordenança Fiscal General, aquesta declaració ha de donar lloc, amb caràcter general, a la corresponent liquidació que, al seu torn, ha de dictar-se i notificar-se d'acord amb les citades normes, en particular amb els articles 128 i següents de la LGT. El projecte d'Ordenança no regula expressament aquests aspectes que, no obstant això, són imprescindibles per a garantir l'exercici dels drets dels obligats tributaris i el compliment dels seus deures. Des d'aquesta perspectiva hauria d'incloure's una referència expressa a la necessària liquidació i a la seva notificació".

Disposició final

*"Aquesta ordenança, aprovada definitivament pel Plenari del Consell Municipal en data **XX de XXXX de 2021**, començarà a regir a partir de l'1 DE [REDACTED] 2022 i continuarà vigent mentre no se n'acordi la modificació o derogació."*

Es limita la proposta a adaptar la data d'entrada en vigor de l'Ordenança sobre les modificacions de la qual es pronuncia aquest Consell Tributari.

III.- Conclusió

Per tot el que s'ha dit, el Consell tributari no observa, en la proposta de text de l'Ordenança sotmesa a la seva consideració, cap infracció de l'ordenament jurídic amb les precisions posades de manifest en el cos de l'informe."

El Secretari del Consell Tributari

FERNANDO
JAVIER FRIAS
VALLE - DNI

[REDACTED] (AUT)

Signat digitalment per
FERNANDO JAVIER FRIAS VALLE
- DNI [REDACTED] (JT)
Data: 2021.09.22 08:42:03
+02'00'