

## I - ARABAKO BATZAR NAGUSIAK ETA ARABAKO LURRALDE HISTORIKOAREN FORU ADMINISTRAZIOA

Arabako Foru Aldundia

### INGURUMEN ETA HIRIGINTZA SAILA

**275/2019 Foru Agindua, urriaren 22koa, interes publikoa aitortzen diona Sobrongo herriko 1 poligonoko 938 lurzatian, Lantarongo udalerriko lurzoru urbanizaezinean, Itelazpiren telekomunikazio dorrea ordezkatzeko proiektuari**

Itelazpi SAK hirigintza lizentzia eskatu dio Lantarongo Udalari, Sobrongo herriko 1 poligonoko 938 lurzatian dagoen telekomunikazio dorrea ordezkatzeko, eta horrela, inguru horretako herritarrei LTD zerbitzua emateko eta 112 larrialdi zerbitzuarekin eta telefonia mugikorreko beste operadore batzuen bitartez komunikatu ahal izateko (3G, 4G eta 5G). Eskatzaileak adierazi du egungo hormigoizko zutoinak 14 metroko garaiera duela eta ahalegin kargen mugaren gainetik dagoela, eta obra lizentzia eskatu du 25 metroko dorre batez ordezteko, eta horregatik, atxikitzen ditu Industri Ingeniarren Elkargo Ofizialaren proiektu ikus-onetsia eta obraren gauzatze memoria, planoak eta aurrekontuak.

Lantarongo Udalak eskatu du izapidetu dadila proiektuaren interes publikoaren adierazpena, Lurzoru eta Hirigintzaren ekainaren 30eko 2/2006 Legeak 28.5.a) artikuluan xedatutakoa betetzeko.

Espedientearen zati da udal arkitektoak eginiko txostena, non jasotzen baita 35-1-938 kastro erreferentzia duen lurzattia kokatuta dagoela lurzoru urbanizaezin gisa sailkatutako eta Balio Zientifiko Bereziko Babes Eremu gisa (1 eremua) kalifikatutako lursailean, halaxe jasotzen baitute udalerriko indarreko arau subsidiarioek, eta horietan ez da jasotzen baimenduta dagoenik onura publikoko eta gizarte intereseko instalazioak ezartzea. Hala eta guztiz ere, eskaera onestea egokitzat jotzen da; izan ere, azpiegitura leku horretan dago jada eta beharrezkoa da bertan izatea, haren ezaugarri bereziak eta instalazioaren xedeak direla eta.

Horrez gain, txosten horretan jasotzen da Araba Erdialdeko LPParen antolamendu arauen arabera ez dagoela eragozpenik proiektuan jasoriko instalazioa erreferentziako lurzatian jartzeko, ordezkatu nahi den dorrea ez baita jarriko herrigunean, ezpada A-4 lurralde zatian, lurralde babeserako prozesuen eremuan. Txostenean adierazten da, gainera, Araba Erdialdeko LPParen zehaztapenen arabera Lantarongo udalerriak bi eragiketa estrategiko jasotzen dituela, hau da, OE-5 eta OE-9, eta bietako batek ere ez diola eragingo ordezkatu nahi den komunikazio dorreari. Hortaz, egiaztatutzat jotzen da eskatu den lizentzia bat datorrela lurralde plangintzarekin.

#### OINARRI JURIDIKOAK

Lehenengoa. - Ingurumen eta Hirigintza Sailak eskumena du aztertzen ari den espedientea ebazteko, Diputatu Nagusiaren uztailaren 5eko 324/2019 Foru Dekretuaren arabera, eta sailaren egitura organikoa eta funtzionala onetsi zuen Diputatuen Kontseiluaren otsailaren 9ko 17/2016 Foru Dekretuak 18.c) artikuluan xedatutakoaren arabera.

Lurzoru eta Hirigintzaren ekainaren 30eko 2/2006 Legeak 28.5.a) artikuluan xedatzen duenez, lurzoru urbanizaezinean ezingo dira gauzatu aplikatzeko den arloko legediak edo lurralde antolamenduak interes publikoa aitortzen dien zuzkidura, ekipamendu eta jarduerak berariaz ezartzeko jardunak baizik, zeinak, betiere, dagokion foru diputatuak ebazpen bidez izendatu behar baititu interes publikoko, hogeit egunetz jendaurrean edukitzeko izapidea bete ondoren.

Irailaren 6ko 231/2019 Foru Aginduaren bidez, xedatu zen espedienteari hasierako onespena ematea eta hura 20 egunetz jendaurrean edukitzeko aldia irekitzea, ALHAOn argitaratzen zenetik

aurrera. Espedientea, hain zuzen ere, 2019ko irailaren 18ko ALHAOn (108. zenbakia) argitaratu zen, eta ez zen inolako alegaziorik aurkeztu hartarako eman zen epean.

Bigarrena. - Lurralde Antolamenduaren eta Hirigintzaren Zerbitzuak 2019ko uztailaren 29an egindako txostenean jaso da telekomunikazio dorre berria jarri nahi den lurzattia Sobron-Arzena mendilerroko Natura Intereseko Gunean dagoela eta aplikatzekoa dela Eusko Jaurlaritzaren martxoaren 15eko 47/2016 Dekretua, zeinaren bidez Kontserbazio Bereziko Eremu eta Hegaztientzako Babes Bereziko Eremu izendatu baitzen Valderejo-Sobron-Arzena mendilerroa (ES2110024), eta hura kontserbatzeko neurriak ezarri baitziren. Dekretu horren sarreran jasotzen denaren arabera, natura ondarearen, biodibertsitatearen eta Batasuneko garrantziko lekuen alor honetan, Eusko Jaurlaritzak eta foru organoek eskumen konkurrenteak dituzte.

Martxoaren 15eko 47/2016 Dekretuaren II. eranskinak (Valderejo-Sobron-Arzena mendilerroa (ES2110024) KBE/HBBEa kontserbatzeko informazio ekologikoa, helburuak eta arauak zein jarraipen programa jasotzeko dokumentua) honako hau jasotzen du 6. puntuan (Kontserbatzeko xedeak eta arauak): Erabilera bateragarriak. Erabilera bateragarritzat jotzen dira behar bezala eginik KBE/HBBEaren kontserbazio helburuetan eragin neutroa edo positiboa dutenak. Dokumentu honen ondorioetarako, "erregulazio"tzat hartzen da kontserbazio xedeak lortzeko beharrezkoa den betebeharrak, debeku, baldintzatzaile eta irizpide multzoa. Erregulazio orokorrak (...)

E.3. Natura Ondareari eta Biodibertsitateari buruzko 42/2007 Legeko 45. artikuluan xedatutakoa aplikatzeko, izan banaka izan beste plan edo proiektu batzuekin batera, nahiz eta Valderejo-Sobron-Arzena mendilerroa KBE-HBBEaren kudeaketarekin harremanik ez izan edo horretarako beharrezkoa ez izan, behar bezala ebaluatuko dira modu aipagarrian eragin diezaiokkeen edozein plan, programa edo proiektu bertan izan ditzakeen ondorioak, bertako kontserbazio xedeak aintzat hartuta.

Ebaluazio horren ondorioak ikusita eta aipatu 45. artikuluko 5. atalean xedatutakoaren mende egonda, planak, programak edo proiektuak onetsi edo baimentzeko organo eskudunek horiekin bat datozela adierazi ahal izango dute kasuan kasuko tokia osotasunari kalte egingo ez diola ziurtatu ondoren soilik, eta hala badagokio, jendaurrean ikusgai jarri ostean.

2019ko abuztuaren 1ean, Natura Ondarearen Zerbitzuari eskatu zitzaion proiektuak izan ditzakeen kalteak ebaluatzeko txostena emateko; Lantarongo Udalarari jakinarazi zitzaion hori, eta ebazpena emateko epea eten zen, Administrazio Prozedura Erkidearen 39/2015 Legearen 22.1. artikuluan aurreikusitakoarekin bat etorritik. 2019ko irailaren 2an, aldeko txostena eman zen, baina bete beharreko baldintza batzuk ezarri ziren.

Hirugarrena. - Proiektuaren interes publikoari dagokionez, Telekomunikazioei buruzko maiatzaren 9ko 9/2014 Legea aplikatu behar da, zeinaren 2. artikulua hau ezartzen baitu: "Telekomunikazioak interes orokorreko zerbitzuak dira eta lehia askearen arabidean ematen dira"; eta 3. artikulua beste hau c) apartatuan, legearen helburu eta printzipioen artean: "Komunikazio elektronikoaren sareak zabaltzea eta zerbitzuak ematea sustatzea, mutur batetik bestera konektibitate eta interoperabilitatea sustatuta, bai eta sarbidea ere, berdintasuneko eta diskriminaziorik gabeko baldintzetan."

Aipatutako lege horrek bere III. tituluan (Zerbitzu publikoaren betebeharrak eta eskubide zein betebeharrak publikoak, komunikazio elektronikoaren sareak ustiatzean eta zerbitzuak ematean), II. kapitulu 2. atalean, "Komunikazio elektronikoaren sare publikoak hedatzeari eragiten dion herri administrazioen araudia" epigrafearen pean, hau xedatzen du 34. artikuluan: 1... herri-administrazioek... aritu beharko dute lankidetzan, komunikazio elektronikoaren operadoreek jabetza publikoa eta pribatua okupatzeko daukaten eskubidea gauzatzeko helburuarekin, komunikazio elektronikoaren sare publikoak hedatu ahal izateko.

2. Komunikazio elektronikoaren sare publikoak oinarritzeko izaera duen ekipamendua osatzen dute, eta horiek hirigintza-plangintzako tresnetan duten aurreikuspenak egiturazko ebazpen izaera dauka. Sare horiek instalatzea eta hedatzea interes orokorreko obrak dira.

3. Herri-administrazioek onartutako araudiak, komunikazio elektronikoen sare publikoak eta lurralde- edo hirigintza-plangintzako tresnak hedatzeari eragiten dionean, beren lurralde-eremuan komunikazio elektronikoen sare-azpiegiturak hedatzea sustatzeko edo errazteko beharrezko diren xedapenak jaso beharko ditu...

.....araudi edo plangintza-tresna horiek ezin izango dituzte operadoreek jabari publiko eta pribatua okupatzeko duten eskubidearen murrizketa absolutu edo desproporzionaturik jarri, ez eta komunikazio elektronikoen sare-azpiegiturak instalatzeko konponbide teknologiko zehatzak, ibilbide edo kokaleku zehatzak agindu ere...

Herri-administrazioek lagundu egingo dute operadoreek beren azpiegiturak jartzea erabakitzen duten toki eta espazio fisikoen behar adinako eskaintza bermatzen eta gauzatzen; horretarako, identifikatu egingo dituzte toki eta espazio fisiko horiek, operadoreek komunikazio elektronikoen sare-azpiegiturak haietan kokatu ahal izateko, eta sareen hedapena lurralde-ikus-puntutik antolatzeke. (...)

Azpimarratzekoa da EAEko Auzitegi Nagusiaren administrazioarekiko auzien salak berriki emaniko epaia, 2018ko irailaren 26koa (395/2018 Ebazpena da). Hona hemen zer dioen haren seigarren zuzenbideko oinarriak:

“... entrada en vigor de la LGTel, que tuvo lugar el 11 de mayo de 2014, texto normativo que produjo un cambio sustancial en la cuestión.

En efecto, de acuerdo con su exposición de motivos la LGTel, con fundamento en la competencia exclusiva estatal en materia de telecomunicaciones del artículo 149.1.21ª CE y en las competencias transversales del artículo 149.1.1ª y 13ª, persigue recuperar la unidad de mercado en el sector de las telecomunicaciones estableciendo procedimientos de coordinación y resolución de conflictos entre las legislación sectorial estatal y la legislación de las Administraciones competentes que puedan afectar al despliegue de redes y a la prestación de servicios, con el objetivo de facilitarlos...sustituye las licencias por una declaración responsable en los casos en que el operador presente ante las administraciones competentes un plan de despliegue y sea aprobado, y, de otro lado, prevé como mecanismo de cooperación que en el procedimiento de elaboración de los instrumentos de planeamiento territorial o urbanístico que puedan afectar al despliegue de las redes, emita informe el Ministerio de Industria, Energía y Turismo.

En consonancia con tales objetivos el artículo 34 establece el carácter de determinación estructurante de las redes públicas de comunicaciones electrónicas en los instrumentos de planificación urbanística; establece que los instrumentos de planificación urbanística deberán recoger las disposiciones necesarias para impulsar o facilitar el despliegue de las infraestructuras y garantizar la libre competencia en la instalación de las redes y en la prestación de servicios, vedando que puedan establecer restricciones absolutas o desproporcionadas al derecho de ocupación del dominio público y privado de los operadores... (...)

La LGTel establece en su disposición transitoria novena el deber de adaptación de la normativa y los instrumentos de planificación territorial o urbanística que afecte al despliegue de las redes públicas de comunicaciones, a lo dispuesto por los artículos 34 y 35 en el plazo máximo de un año desde su entrada en vigor, y su disposición derogatoria única deroga cuantas disposiciones de igual o inferior rango se opongan a ella. Ello no significa que los preceptos de los instrumentos de ordenación urbanística que resulten contrarios a los artículos 34 y 35 LGTel continúen vigentes en tanto no se proceda a la adaptación. El deber de adaptación constituye una exigencia de seguridad jurídica que no obstan la derogación de los preceptos de los instrumentos de planeamiento que resulten contrarios a la LGTel. (...)

A continuación tendremos presente lo que el Tribunal Supremo ha ratificado en relación con la Disposición Transitoria Novena de la Ley 9/2014 de 9 de mayo General de Telecomunicaciones, en su sentencia de 22 de mayo de 2017, casación 2292/2016, reiterado en la de 3 de julio de 2018, casación 1863/2017. (...) En esas sentencias el Tribunal Supremo ha ratificado que la

ausencia de cumplimiento de lo dispuesto en la Disposición Transitoria Novena determina que los preceptos de la normativa y de los instrumentos de planificación territorial o urbanística, deben entenderse derogados tácitamente por la Ley estatal o, como se plasmó, desplazados hasta tanto no se realice la adaptación que la normativa obliga, por lo que se reitera la idea derogación tácita desde el transcurso del plazo de un año previsto en la Disposición Transitoria Novena, por ello desde el 11 de mayo de 2015.(...)”

Bukatzeko, adierazi behar da azpiegiturak berak dituen ezaugarriengatik jarri behar dela landa lurretan eta kokaleku zehatz horretan, proiektuan jasotakoaren arabera.

Horregatik, eta dagozkidan ahalmenak erabiliz, hau

#### XEDATZEN DUT

Lehenengoa. - Interes publikoa aitortzea Sobrongo herriko 1 poligonoko 938 lurzatian, Lantarongo udalerriko lurzoru urbanizaezinean, Itelazpiren telekomunikazio dorrea ordezkatzeko proiektuari, Lurzoru eta Hirigintzaren ekainaren 30eko 2/2006 Legeak 28.5.a) artikuluan xedatutakoarekin bat etorritz.

Bigarrena. - Lantarongo Udalari bidaltzea Natura Ondarearen Zerbitzuaren 2019ko irailaren 2ko txostena, ebazpen honen jakinarazpenarekin batera, dagozkion ondorioak izan ditzan.

Hirugarrena. - Adierazpen honek ez du kentzen proiektua gauzatzeko udalaren baimen egokia lortzeko beharra, eta ez du aurretik juzgatzen udalak eman behar duen ebazpenaren edukia.

Laugarrena. - Interes publikokoa dela adierazteak ez du administrazio bidea amaitzen, ez eta horrek aurrera egin dezan eragozten ere. Beraz, ez dago haren aurkako errekurtsorik aurkezterik. Udalak, dagokion administrazio egintza emateko eskumena duen organoa den aldetik, baimena emateko edo ukatzeko hartzen duen ebazpenaren aurka bakarrik jarri ahal izango da errekurtsoa.

Gasteiz, 2019ko urriaren 22a

*Ingurumen eta Hirigintza Saileko foru diputatua*  
*JOSEAN GALERA CARRILLO*