

SENTÈNCIA

En nom del Poble Andorrà.-

A la vila d'Andorra la Vella, el 26 de juny del 2018.

Reunida la Sala Civil del M.I. Tribunal Superior de Justícia d'Andorra, sota la presidència del M I. Sr. Joan Manel ABRIL CAMPOY, i els magistrats M.I. Sr. Carles CRUZ MORATONES i M.I. Sr. Jaume TOR PORTA, ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

I.- El dia 30-11-2016, la representació processal de la societat A, SL formulava demanda d'interdicte de retenir i recobrar la possessió contra la societat B, SLU, sol·licitant es dictés Sentència per la qual es condemnés aquesta darrera a respectar la possessió del dret de pas i d'accés rodat a la finca anomenada "Terra de X", titularitat de la seva patrocinada; a restituir l'accés pertorbat al seu estat originari, tot retirant els elements pertorbadors que impedeixen accedir per via rodada a la finca en qüestió; a abstenir-se de pertorbar la referida possessió o d'amenaçar-la en un futur i al

pagament de les costes judicials ocasionades a aquesta part, incloent-hi els honoraris d'advocat i procurador.

II.- El dia 11-1-2017, la representació processal de la B, SLU, contestava la demanda articulant amb caire preliminar una excepció de manca de legitimació passiva i en quant al fons s'oposava a les pretensions de la part demandant tot i sol·licitant es dictés Sentència desestimant les pretensions articulades de contrari imposant a la part demandant el pagament de les costes ocasionades.

III.- una volta practicades les proves proposades i evacuats els respectius escrit de conclusions, L'Hble. Batlle va dictar Sentència en data 24-1-2018 amb la següent part decisòria :

“Que desestimant Íntegrament la demanda formulada per la societat mercantil andorrana per participacions "A, S.L." contra la societat mercantil andorrana unipersonal per participacions "B, S.L.U." en prosperar l'excepció peremptòria de manca de legitimació passiva adduïda a les actuacions, ha d'absoldre i absol lliurement a la darrera de tots els pediments efectuats de contrari, imposant a l'instant d'aquest plet les costes processals causades de conformitat amb el que preveu el darrer Considerant de la present resolució.”.

IV.- Contra l'esmentada resolució formula recurs d'apel·lació la representació processal de la part demandant i, en virtut dels arguments que exposa en les seves conclusions de data 4-4-2018, demana la seva revocació, sol·licitant que per part d'aquest Tribunal es dicti nova Resolució desestimant l'excepció peremptòria de manca de legitimació passiva formulada per la societat B, SLU i acollint alhora les pretensions contingudes en l'escrit de demanda. Insistia al mateix temps en la pràctica de la prova inspecció ocular sol·licitada i rebutjada en la instància.

V.- En data 26-4-2018, la representació processal de la societat B, SLU presentava escrit de contesta a les conclusions demanant la confirmació de la Sentència de primera instància amb imposició a la

contrapart de les costes d'aquesta segona instància.

VI.- Per Aute de 15-5-2018 es decidia no donar lloc a la pretensió probatòria adduïda per la representació processal de la societat A, SL mitjançant els eu escrit de conclusions.

Ha actuat com a magistrat ponent el M.I. Sr. Jaume TOR PORTA.

FONAMENTS DE DRET

I.- La representació processal de la societat A, SL formulava demanda interdictal, de retenir i recobrar la possessió, contra la societat B, SLU en relació a l'accés a la finca "Terra de X" de Sant Julià de Lòria. La demandada, s'hi va oposar, tot i formulant amb caire preliminar una excepció de manca de legitimació passiva, quina ha resultat acollida per la Sentència dictada per l'Hble. Sr. Batlle.

La representació processal de la societat A, SL ha interposat recurs d'apel·lació contra aquesta decisió.

II.- En el seu escrit rector, la societat A, SL afirma ser propietària de la parcel·la "Terra de X" inclosa pel planificador en la SURB-002. Referia que la societat B, SLU en les parcel·les de la seva titularitat juxtaposades a aquella abans indicada estava realitzant tot un seguit de treballs sense llicència i que havien comportat que s'hagués tallat i obstruït completament l'únic camí d'accés a la parcel·la de la seva titularitat.

La representació processal de la societat defenent en el que ara interessa, articulava amb caire peremptori una excepció de manca de legitimació passiva sostenint que les obres descrites per la contrapart eren realitzades pel M.I. Govern d'Andorra de conformitat amb el Conveni atorgat

el 19-2-2016. Afegia alhora que B, SLU no havia desenvolupat la unitat d'actuació SURB-002 de tal manera que aquesta no havia realitzat cap tipus de treball d'urbanització en la mateixa.

La Sentència recorreguda acollia l'excepció de manca de legitimació passiva que era plantejada per la part demandada considerant en essència que era el M.I. Govern el subjecte que estava executant les obres denunciades en la demanda interdictal i que aquestes es realitzaven en el marc de l'execució del pla sectorial de noves infraestructures viàries (projecte 4/2014 anomenat "eixample i rectificació de la CG 1 a la zona del Y – Torrent Z").

III.- Contra aquesta decisió s'alça la part recurrent invocant que gran part de les obres que el govern realitzava intervenien per ordre i compte de la societat B, SLU en mèrits dels convenis atorgats, i la gran beneficiària del resultat obtingut no deixava de ser aquesta mercantil doncs els mateixos es realitzaven seguint les instruccions i peticions d'aquesta. Referia que la demandada havia aprofitat l'execució de les obres de referència per a desenvolupar part del planejament urbanístic necessari a esquenes dels veïns de la zona. En tot cas insistia que les obres que havien pertorbat l'accés a la fina "TERRA DE X" havien estat impulsades per la demandada doncs era a instància d'aquesta que s'havia modificat la reposició de l'accés inicialment previst en clar perjudici de la seva representada. Afegia que tampoc es podia sostenir que la demandant tenia accés a la seva propietat a través del nou vial construït: aquesta era titularitat exclusiva de B, SLU sense que hagi estat cedit a l'administració de tal manera que A, SL no té cap mena de dret a través del mateix. En aquest context considera que la societat demandada es troba perfectament legitimada per a participar en el pol passiu del present procés.

IV.- Resulta de les actuacions practicades que en el marc de l'execució del projecte 4/2014 d'eixample i rectificació de la CG 0 a la zona de Y-Rotonda als torrent Z (zona de la X) –foli 78-, el 19/2/2015 el M.I.

Ministre d'Ordenament Territorial i el representant de la societat B, SLU atorgaven un conveni (folis 72 i ss) pel qual aquesta darrera cedia dues parcel·les de terreny, preveient-se no obstant en el pacte tercer que el Govern reposarà els accessos i servituds que resultin afectats per les obres i deixarà els terrenys en la mateixa situació d'ús que es troben actualment. En relació amb els accessos, el Govern ha aprovat el projecte amb la nova reposició d'accés que la societat B, SLU ha proposat al Govern, a l'entendre que és una forma d'optimitzar els recursos econòmics públics i privats, pactant-se així mateix les modalitats d'execució, del pagament del preu i de repercussió d'aquest a la demandada.

El mateix dia (foli 81 i ss), les parts atorgaven un segon conveni del qual resultava la refecció del projecte de manera consensuada, "resultant-ne una nova geometria en planta i alçat dins el marc del conveni inicial descrit" (cfr. plànol obrant en el foli 84).

Posteriorment, per carta de 1/7/2016 (foli 90), les societats B, SLU i R, SA (arrendatària d'una de les parcel·les de terreny propietat de la primera) s'adreçaven al Ministre d'ordenament Territorial, exposant que la reposició de l'accés tal i com es trobava prevista en els convenis esmentats no permetia el pas dels autobusos el que suposava un perjudici respecte de la situació inicial de que es gaudia. En aquest context efectuaven una proposta definitiva de traçat (foli 92) tot i efectuant una proposta de repartiment del cost suplementari. Aquesta carta resultava resposta de manera positiva pel M.I. Govern (cfr. la carta del M.I. Ministre d'Ordenament Territorial de 14-7-2016 -foli 93-).

V.- Del fins ara transcrit s'extreu que malgrat les obres realitzades derivessin del pla sectorial de noves infraestructures viàries aprovades pel M.I. Govern d'Andorra, això no és obstacle a que els concrets treballs que afectaren el pas o accés de la finca propietat de la societat demandant, corresponien a la construcció del vial de reposició que donava accés a la propietat de la demandada. Aquests treballs no tant sols intervenien en

benefici exclusiu de la societat B, SLU doncs en definitiva aquesta és la propietària del vial resultant, sinó que els mateixos es varen realitzar en mèrits de les condicions que en definitiva aquesta i el M.I. Govern d'Andorra varen poder pactar.

En aquesta eventualitat, la participació de B, SLU en el disseny del nou projecte i de les condicions en que aquest intervenia apareix com a determinant en relació als fets denunciats en la demanda, havent de considerar-se que a partir del moment que per obtenir determinada avantatja patrimonial, ha causat una afectació en els drets possessoris de la mercantil demandant, reuneix els requisits per a ser considerada autora mediata.

En conseqüència ha de considerar-se que la demandada es troba legitimada per a comparèixer en el pol passiu del present procediment.

VI.- En atenció a l'exposat, s'han de retornar els presents autes a l'Hble. Batllia, als efectes de preservació del dret al recurs i de resolució del fons de la present acció en el més breu termini.

VII.- L'estimació del recurs condueix a no efectuar especial condemna en costes judicials de segona instància (arg. novel·la 82, Capítol 10).

Vistos la legislació vigent i els Usos i Costums aplicables al present cas,

La Sala Civil del M.I. Tribunal Superior de Justícia d'Andorra,

DECIDEIX

ESTIMAR el recurs d'apel·lació formulat per la representació processal de la societat A, SL; REVOCAR la Sentència de l'Hble. Tribunal Unipersonal del Batlle del dia 24-1-2018, en el sentit de considerar que la B, SLU es troba legitimada passivament per a ser part en el procediment;

REMETRE els autes a l'Hble. Tribunal Unipersonal del Batlle per tal que sigui resolt el fons del litigi en el més breu termini; no efectuar especial condemna en costes judicials de segona instància.

Així per aquesta nostra resolució, de la qual en serà tramés testimoni a l'Hble. Presidenta de la Batllia, per al seu coneixement i als efectes escaients, definitivament jutjant, ho pronunciem, manem i signem.-