

Núm. de Protocol: 2000060/2018
Núm. de Rotlle: TSJA-0000059/2019

SENTÈNCIA 110-2019

PARTS:

Apel·lant: P. SL

Representant: Sra. CDG

Advocada: Sra. LCG

Apel·lat: COMÚ X.

Representant: Sra. IOM

Advocat: DEA

Apel·lat: GOVERN D'ANDORRA

Representant: Sra. IOM

Advocada: Sra. CMP

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA

Magistrats: Sra. Elsa PUIG MUÑOZ

Sr. Bernard PLAGNET

Andorra la Vella, tretze de desembre de dos mil dinou.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número **2000060/2018**.

En la tramitació d'aquestes actuacions han estat observades les prescripcions legals, i ha estat ponent el magistrat **Sr. Bernard PLAGNET**, el qual expressa el parer del Tribunal.

ANTECEDENTS DE FET

1.- La societat P. SL ha interposat demanda jurisdiccional contra la resolució del GOVERN D'ANDORRA del 6 de juny de 2018 i la denegació per silenci administratiu del COMÚ X. en relació als recursos presentats el 7 de març de 2018, en reclamació de responsabilitat administrativa.

2.- En la sentència de l'11 de juny de 2019 el Tribunal de Batlles ha desestimat la demanda promoguda per la societat P. SL.

3.- En el seu escrit d'apel·lació de data 6 de setembre de 2019, la societat P. SL estima en substància:

-Sobre la prescripció de l'acció: el que ha causat el dany és la no resolució o la resolució per silenci administratiu per part de les dos administracions del procediment ordinari d'obertura del comerç; en conseqüència l'acció de responsabilitat de l'administració iniciada per P. SL contra les dos administracions en data 6 de desembre de 2017 s'ha efectuat dins del termini d'un any tal com preveu el Codi.

-Sobre el fons: davant d'una situació que no presenta cap mena de problema, n'ha creat un amb la seva inacció, sense resoldre la situació i sense prendre cap decisió, ni resolent a favor ni resolent en contra.

La societat P. SL ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 31 d'octubre de 2019.

4.- En la seva contesta de data 27 de setembre de 2019, el GOVERN D'ANDORRA estima en substància:

-els danys i perjudicis es deriven del fet que la societat havia continuat endavant amb l'activitat comercial, quan allò que li pertocava era, a comptar de la notificació del dia 28 de novembre de 2016, cessar de manera immediata les activitats iniciades.

-sobre el fons, els perjudicis no estan acreditats.

El GOVERN D'ANDORRA ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 31 d'octubre de 2019.

5.- En la seva contesta de data 8 d'octubre de 2019, el COMÚ X estima en substància:

-el còmput de la prescripció cal iniciar-lo el 28 de novembre de 2016, quan resulta notificada a la recurrent la decisió del Comú per la qual s'informa que la sol·licitud presentada no es podia acollir al procediment simplificat.

-neguen la falta de servei, doncs l'Administració ha detectat les incidències i mancances en la sol·licitud d'obertura de comerç i s'ha pronunciat al respecte d'aturar el procediment abreujat, donant detalls dels defectes de la sol·licitud a fi que puguin ésser subsanat pel sol·licitant.

El COMÚ X ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 31 d'octubre de 2019.

6.- Trameses les actuacions a aquesta Sala, s'ha designat el magistrat ponent i han quedat vistes les actuacions per a deliberar i decidir.

FONAMENTS DE DRET

Primer.- Competència.

La Sala Administrativa del Tribunal Superior de Justícia és competent per a conèixer del present recurs, segons l'article 39.3 de la Llei Qualificada de la Justícia.

Segon.- Prèviament s'ha de presentar un resum cronològic dels fets a l'origen del present litigi:

-L'1 de setembre de 2016, es conclou un contracte d'arrendament d'un local comercial entre el Sr. LCL "*és propietari del local comercial ...*" (foli 32) i la societat P. SL.

-En data 17 d'octubre de 2016 "*ha entrat a tràmit la sol·licitud Altres activitats... del negoci E.*" (foli 27, certificat del Ministre de Turisme i Comerç).

-"*Mentre no es podia iniciar l'activitat comercial, la societat va realitzar unes determinades inversions d'adequació del local (reparacions, pintura i obres senzilles), d'adquisició de material per al desenvolupament del negoci (estanteries, maquinària de caixa i sistema de videovigilància). A més, un cop presentat el formulari par a l'obertura del comerç, la societat va adquirir mercaderia per tal de poder iniciar l'activitat mercantil en el moment de disposar de les preceptives autoritzacions.*" (escrit d'apel·lació de la societat, pàgina 2).

-Per sentència de data 23 d'octubre de 2016, el Tribunal de Batlles, Secció Administrativa, ha jutjat *“Estimar parcialment la demanda formulada per la representació processal del Sr. LCM contra el Sr. LCL, declarant que els béns immobles, drets i accions següents són propietat del primer...”* (foli 270). Aquesta sentència és ferma (carta de l'1 de febrer del 2017, foli 266).

L'Edicte del Batlle s'ha publicat al BOPA del 23 de novembre del 2016 (foli 30).

-Per carta del 24 de novembre de 2016, el COMÚ X escriu a la societat P. SL: d'acord amb l'edicte de 9 de novembre de 2016 del Batlle (v. el procediment civil) *“hem detectat unes incidències que de moment impedeixen la seva resolució favorable. De conformitat amb el punt primer, de l'article 4 del Reglament sobre el procediment simplificat de 6 de setembre de 2012, us comunico que la vostra sol·licitud no es podrà acollir al procediment simplificat i se sotmet a l'ordinari”* (foli 256).

-Per correu electrònic de data 7 de desembre de 2016, el COMÚ X. notifica a la societat:

“Primer.- La suspensió de la tramitació del procediment simplificat (així com dels efectes que aquest atorga)

Segon.- L'inici, d'ofici, de la tramitació del procediment ordinari

Consegüentment, d'acord amb l'article 6.2 del citat Reglament, ha de cessar d'immediat les activitats iniciades” (foli 12).

-La societat P. SL ha presentat una sol·licitud al COMÚ X de responsabilitat administrativa en data 6 de desembre de 2017 (foli 272).

-Per escrit de data 7 de març de 2017, la societat interposa un recurs administratiu per silenci negatiu de l'Administració (foli 315 i s.).

-Per resolució de data 6 de juny de 2018, el GOVERN desestima el recurs (foli 160).

Tercer.- 1) El context jurídic del litigi

Als termes de l'article 5 de la Llei 12/2013, del 13 de juny, del comerç.

“Autorització

1. Per exercir el comerç o qualsevol activitat comercial, tota persona física o jurídica ha d'obtenir les autoritzacions administratives prèvies pertinents d'acord amb els procediments regulats en aquesta Llei”.

Els procediments administratius estan previstos per l'article 14 de la mateixa Llei:

En aquest cas, s'ha aplicat el procediment simplificat d'autorització.

“b) Declaració responsable: procediment simplificat d'autorització aplicable a aquelles activitats econòmiques que, pel seu objecte, dimensions o superfície d'explotació oberta al públic, no presenten raonablement un risc per a les persones, els béns i l'afectació al medi ambient.

La persona interessada ha de presentar una declaració segons la qual el sol·licitant i l'establiment compleixen els requisits tècnics, generals i sectorials, que estableix la normativa vigent i el compromís de complir-los durant tota la vigència de l'autorització.

Admesa a tràmit la sol·licitud, l'Administració, tant comunal com general, l'ha de resoldre motivadament en el termini d'un mes, llevat que l'Administració decideixi prorrogar la decisió per motiu d'instrucció de l'expedient. En tot cas la pròrroga no pot excedir la meitat del termini inicial.

Transcorregut el termini de resolució anteriorment indicat, inclòs el de pròrroga, sense que s'hagi adoptat una resolució expressa, l'autorització s'entén concedida i l'Administració ha de lliurar la resolució i el certificat d'inscripció al Registre de Comerç i Indústria.

Un cop admesa la sol·licitud, el sol·licitant pot iniciar l'activitat sense perjudici dels controls posteriors que poden efectuar els òrgans competents de l'Administració.

En cas que l'Administració denegui la sol·licitud o acordi suspendre el procediment simplificat i iniciar el procediment ordinari, el sol·licitant ha de suspendre l'activitat a partir de la notificació fins a la resolució definitiva de l'expedient tramitat pel procediment ordinari”.

Aquest procediment simplificat està previst per l'article 29 de la Llei 93/2010, del 16 de desembre, de mesures de promoció de l'activitat econòmica i social, i de racionalització i d'optimització dels recursos de l'Administració.

Aquest article disposa :

“2. Aquest model simplificat es fonamenta en l’assumpció de responsabilitats per les persones interessades que intervenen en el procés de demanda d’obertura del comerç. Per tant, el titular, o el seu representant legal, manifesten en la sol·licitud d’obertura comercial que disposen dels informes i els certificats que acrediten que la referida activitat compleix les condicions i els requisits tècnics que estableix la normativa vigent.” (la negreta és nostra).

L’exposició de motius del Reglament sobre el procediment simplificat per a les sol·licituds d’obertura i de trasllat de comerç, de modificació de les activitats comercials i de canvi de titular i de nom comercial (3 de setembre del 2012) descriu aquest procediment:

*“Així doncs, el procediment simplificat per a l’obertura i el trasllat de comerç, la modificació de les activitats comercials i el canvi de titular i del nom comercial que estableix aquest Reglament s’articula com un veritable procediment declaratiu, de caire voluntari, que permet l’inici immediat de l’activitat sol·licitada, basada en la declaració de la persona titular, sense obviar, però, la comprovació posterior de la correcció de les dades declarades i del control del compliment dels requisits tècnics. **Aquest model es sustenta en l’assumpció de responsabilitats de les persones interessades que intervenen en el procediment.**”* (la negreta és nostra).

L’article 4 del Reglament disposa:

“3. Si en el curs de la instrucció de la sol·licitud l’Administració comunal o general considera que la sol·licitud no compleix qualsevol dels requisits previstos en aquest Reglament, suspèn el procediment simplificat i inicia el procediment ordinari, després de comunicar-ho a l’interessat”.

2) L’aplicació en aquest cas

En aquest cas, s’ha fet una aplicació literal dels textos pel COMÚ X. Com disposa el Reglament citat més amunt, *“Aquest model simplificat es fonamenta en l’assumpció de responsabilitats per les persones interessades”.*

La societat va fer inversions sense l’autorització administrativa preceptiva.

La manca dels requisits per obtenir l’autorització és imputable als titulars de l’immoble arrendat.

La societat ho reconeix en el seu escrit del 6 de desembre del 2016:

*“A més, no hem d’oblidar que la relació entre els Srs. LCL, de la qual P., SL és completament aliena, ha comportat que el Sr. LCM no vulgui iniciar cap mena de converses amb la societat, i negui l’existència del contracte de lloguer, **impossibilitant així qualsevol mena d’activitat**” (foli 320) (la negreta és nostra).*

Per conseqüent, no hi ha correlació entre la causalitat dels perjudicis i l’acció de l’administració i, per tant, les condicions d’aplicació de la responsabilitat administrativa (articles 58 i s. del Codi de l’administració) no queden acreditades.

Quart.- No s’aprecien circumstàncies determinants d’una especial condemna al pagament de les despeses d’aquesta segona instància.

DECISIÓ

En atenció a tot el què s’ha exposat, el Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, en nom del poble andorrà, decideix:

Primer.- Desestimar el recurs d’apel·lació interposat per la societat P. SL contra la sentència dictada l’11 de juny de 2019 pel Tribunal de Batlles, Secció Administrativa.

Segon.- Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució del Govern de data 6 de juny del 2018 és ajustada a dret i als fins que legitimen l’activitat administrativa.

Tercer.- No efectuar un especial pronunciament sobre les costes causades.

Aquesta sentència és ferma i executiva.

Manem que una vegada s’hagi complert el que disposa l’article 76 de la Llei de la Jurisdicció Administrativa i Fiscal es lliurin els autes originals amb la certificació d’aquesta sentència al Tribunal de Batlles, Secció Administrativa del qual procedien, i que s’arxivin les actuacions del Tribunal.

Així, per aquesta nostra sentència, definitivament jutjant, ho manem i signem.