

Núm. de Protocol: 1000102/2014
Núm. de Rotlle: TSJA-0000133/2018

SENTÈNCIA 70-2019

PARTS:

Apel·lants: C. SA i el Sr. JSM

Representant: Sra. JRH

Advocada: Sra. ARA

Apel·lat: COMÚ X.

Representant: Sra. ECC

Advocada: Sra. MMF

Apel·lat: GOVERN D'ANDORRA

Representant: Sr. CPS

Advocada: Sra. MFL

Apel·lats: Srs. E., D. i JSH

Representant: Sra. PMM

Advocada: Sra. CMP

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA

**Magistrats: Sr. Bernard PLAGNET
Sra. Elsa PUIG MUÑOZ**

Andorra la Vella, dinou de juliol de dos mil dinou.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número 1000102/2014.

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.- Els Srs. E., D. i JSH interposar demanda jurisdiccional contra la resolució de la CTU mitjançant la qual es desestimava el recurs d'alçada que l'actora havia interposat contra el Decret del Comú X. de 31 de març de 2014 d'aprovació del Pla parcial per al desenvolupament de la unitat d'actuació de sòl urbanitzable AU-SUBLE-XX "Etang Salé".

2.- En la sentència del 25 de setembre de 2018 el Tribunal des Batlles ha estimat la demanda promoguda pel Srs. E., D. i JSH.

3.- En l'escrit d'apel·lació de data 29 de novembre de 2018, C. SA i el Sr. JSM estimen en substància:

-El Tribunal a quo afirma que la incorporació d'una superfície de 446,50 m² no s'ajusta a l'article 105.2 de la LGOTU sense cap tipus de motivació. En el seu escrit de conclusions de data 19 de març de 2019, els recurrents estimen:

-L'execució voluntària del contingut de la sentència mitjançant el procediment de modificació previst a l'article 106 de la LGOTU suposa deixar sense raó de ser el contingut de dita sentència.

-No pot mantenir-se la nul·litat del decret d'aprovació del Pla Parcial, doncs ara mateix la inclusió de la finca "E." de 446,50 m², compleix perfectament amb les determinacions urbanístiques vigents establertes pel POUPEE.

-Demanda la confirmació de la resolució de la CTU del 31 de març de 2014.

4.- En la seva contesta de data 12 de desembre de 2018, el COMÚ X. estima en substància:

El Comú ha decidit no formular cap recurs d'apel·lació contra la sentència d'instància sinó que, a l'inrevés, ha acordat procedir a la seva execució voluntària en els terminis més breus possibles permesos per la legislació urbanística vigent.

En aquest sentit, en el marc de l'execució voluntària, el Ple de Comú de data 5 de novembre de 2018 ja ha acordat procedir a la modificació del POUPEE actual, segons les modalitats i el procediment que s'estableixen a l'article 106 de la LGOTU.

El Comú ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 5 de març de 2019.

En el seu escrit de conclusions complementàries de data 8 de maig de 2019, el Comú escriu:

L'acte administratiu impugnat en autes ha esdevingut adequat a dret, almenys des de l'acord definitiu de modificació del POUPEE publicat al BOPA núm. 25 de data 6 de març de 2019 i el Comú demanda la revocació de la sentència.

5.- En la seva contesta de data 7 de gener de 2019, el Govern espera que el Tribunal resolgui la causa declarant que la resolució núm.152501/2014 és ajustada a dret en base a una nova interpretació.

El Govern ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 6 de març de 2019.

En el seu escrit de conclusions complementàries de data 10 de maig de 2019, el Govern estima que la resolució que ha de ser pronunciada esdevé innecessària.

6.- Els Srs. E., D i JSH estimen en l'escrit de contesta de data 16 de gener de 2019:

-la incorporació de la finca "E." en una altra unitat, i a més de règim urbanístic diferent, és inviable, il·legal.

-el Comú X. ha aprovat provisionalment la modificació de la fitxa urbanística UA-SUBLE-XX Etang Salé: aquesta situació i realitat és una altra dels motius que hauria de fer decaure la totalitat del recurs d'apel·lació.

Els interessats han confirmat aquests arguments en l'escrit de conclusions de data 5 de març de 2019.

En l'escrit de conclusions complementàries del 9 de maig de 2019, els Srs. E., D. i JSH estimen que no hi ha lloc a estimar el recurs d'apel·lació, sinó

que escau la seva íntegra desestimació i en conseqüència la confirmació de la sentència de primera instància.

7.- 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 breu resum dels fets a l'origen del litigi:

-Per decret de data 31 de març de 2014 s'aprova el projecte de Pla parcial de la unitat d'actuació UA-Suble-XX, "Etang Salé" (foli 186).

-Els E., D. i JSH han presentat un recurs davant la Comissió Tècnica d'Urbanisme (endavant CTU) en data 6 de maig de 2014.

-Per resolució de data 1 i 15 de juliol de 2014, la CTU ha desestimat el recurs (foli 42 i s.). Els recurrents han formulat 16 greuges i la CTU ha desestimat el "recurs en tots els seus termes" (foli 45, revers). En la seva resolució, la CTU precisa: *"Certament, s'ha d'admetre que els ajustaments entre unitats d'actuació s'han de realitzar segons les prescripcions que preveuen els articles 54.4 i 5 del Reglament Urbanístic i l'article 105.2 de la LGOTU ..."* (foli 43).

-Els interessats han presentat un recurs jurisdiccional per escrit de data 22 de setembre de 2014. Entre altres arguments, els recurrents estimen que *"la realitat és que el Comú accepta que de facto es modifiqui el Pla d'Ordenació i Urbanisme Parroquial tot vulnerant l'article 105 de la LGOTU ..."* (foli 4).

-La sentència de primera instància, de data 25 de setembre de 2018, considera que s'ha vulnerat l'article 105 de la LGOTU i conclou que *"l'acolliment d'aquest sol motiu justifica l'estimació de la demanda, en el sentit d'anul·lar la resolució de la CTU"*; la sentència, en conseqüència anul·la el decret del 31 de març de 2014.

- El Comú ha decidit no formular cap recurs d'apel·lació contra la sentència d'instància sinó que, a l'inrevés, ha acordat procedir a la seva execució voluntària en els terminis més breus possibles permesos per la legislació urbanística vigent. En aquest sentit, en el marc de la execució voluntària, el Ple de Comú de data 5 de novembre de 2018 ja ha acordat procedir a la modificació del POUPEE actual, segons les modalitats i el procediment que s'estableixen a l'article 106 de la LGOTU (v; escrit de contesta de data 18 de desembre de 2018).

-Per decret de data 26 de febrer de 2019, "*es modifica la fitxa urbanística ... de la UA-Suble-XX, Etang Salé ...*" i, per aquesta modificació s'aplica l'article 106.2 de la LGOTU (BOPA del 6 de març de 2019).

Tercer.- Resulta de la relació dels fets (v. més amunt, el fonament de dret Segon), que el decret del 31 de març de 2014 és anul·lat sobre el fonament de vulneració del procediment. La sentència recorreguda s'ha pronunciat sobre aquesta qüestió prèvia, sense entrar en el fons.

En el context jurídic de 2014, el decret del 31 de març vulnera efectivament els articles 105 i 106 de la LGOTU i el Comú ho reconeix, atès que decideix la execució voluntària de la sentència.

En aquestes condicions, s'ha de confirmar la sentència recorreguda, sense perjudici dels eventuais recursos contra el nou decret.

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 que s'ha exposat, el Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, en nom del poble andorrà, decideix:

Primer.- Desestimar el recurs d'apel·lació presentat per la representació processal de la societat C. SA i el Sr. JSM.

Segon.- Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució de la CTU del 1 i 15 de juliol de 2014 i el Decret del Comú X. del 31 de març de 2014 no són ajustats a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa.

Tercer.- No efectuar cap condemna en costes.

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.