

AUTE 99-12 DE 20 D'OCTUBRE DE 1999

REBUIG DE LA DEMANDA. Per no haver eshaurit la via administrativa prèvia. no interposició del recurs d'alçada davant del Govern. SUSPENSIO DE L'ACTE IMPUGNAT. Si l'execució de l'acte pot causar perjudicis d'impossible o difícil reparació. Possibilitat de presentar una nova demanda.

ANTECEDENTS DE FET

1.- La Sra. Adelaida G.P. va presentar, el dia 9 de juliol de 1999, un recurs d'alçada davant el Govern contra l'acord de l'Hble. Comú d'Ordino, de 2 de juliol, d'adjudicar els treballs de pistes al Camp de neu (La Coma-Arcalís-Creusans) a l'empresa T.T.P.L.M., demanant al primer que ordenés al Comú l'atur immediat dels treballs iniciats el dia 5 per no tenir la autorització preceptiva del Govern.

2.- Sense que el Govern hagi resolt expressament el recurs esmentat, el 29 de juliol de 1999 la recurrent ha presentat una demanda davant la Secció Administrativa de la Batllia, contra la desestimació per silenci del recurs d'alçada en la qual sol·licita l'atur immediat de les obres endegades en la zona de Creusans.

3.- La Secció Administrativa de la Batllia ha dictat un aute el 10 d'agost declarant la inadmissibilitat de la demanda i contra la citada resolució s'ha interposat recurs d'apel·lació per la demandant el dia 10 de setembre, del qual se n'ha donat trasllat al Govern, que ha presentat escrit d'oposició a l'apel·lació el dia 23 de setembre.

FONAMENTS DE DRET

Primer.- L'aute de la Batllia ha estat dictat en el marc de l'article 39 b) de la Llei jurisdiccional, que exigeix al Batlle ponent l'examen preliminar dels requisits de la demanda previstos en l'article 34 i, concretament, el de verificar

tant la interposició del recurs administratiu previ com si ha estat interposat en els terminis establerts en l'article 36.

L'exercici de la potestat jurisdiccional, que en el cas de la jurisdicció administrativa es concreta en el control de l'activitat de l'Administració pública (article 39.3 de la Llei Qualificada de la Justícia) només és possible quan ha estat exhaurida la via administrativa, cosa que només es produeix per la resolució del recurs administratiu, de manera expressa o per silenci, com disposa l'article 124 paràgraf tercer del Codi de l'Administració.

Per tant, qualsevol demanda interposada abans que s'hagi exhaurit aquella no pot ser tramitada per la Batllia perquè manca un pressupòsit processal imprescindible. Tant és així que l'article 36 de la Llei jurisdiccional indica un termini mínim per interposar-la, que és el de "tretze dies a comptar... de la data en que s'hagi de considerar (el recurs) resolt implícitament per silenci administratiu d'acord amb el capítol IX del Codi de l'Administració".

En concordància amb aquest precepte, l'article 126 del Codi estableix un termini de dos mesos per poder considerar desestimat el recurs per silenci administratiu i afegeix que a partir d'aquest moment "quedarà oberta la via jurisdiccional", mai abans.

En el cas analitzat, que l'autor de la Batllia resumeix i raona de manera impecable, la demanda es va interposar davant la Batllia el 29 de juliol de 1999, abans de transcórrer dos mesos des de la interposició del recurs d'alçada al Govern (el 9 de juliol) i per tant, sense haver-se posat fi a la via administrativa, per la qual cosa la decisió de rebuig és ajustada al Dret i l'autor de la Batllia ha de ser confirmat, d'acord amb els articles citats i l'article 85 de la Llei de la jurisdicció.

Segon.- La part agent ha sol·licitat la suspensió dels treballs tant en el recurs d'alçada al Govern com en la demanda presentada a la Batllia. L'article 9 de la Llei jurisdiccional permet a l'òrgan jurisdiccional acordar la suspensió de l'acte impugnat sempre que l'execució de l'acte pogués causar perjudicis d'impossible o de difícil reparació o en cas que l'acte s'impugni per causes de nul·litat de ple dret.

Però per poder acordar la mesura cautelar de suspensió cal que la demanda hagi estat admesa, ja que de la mateixa manera que si no s'ha exhaurit la via administrativa no es pot tramitar el procés per jutjar sobre el fons, tampoc es pot decidir sobre la procedència de qualsevol mesura cautelar.

El fet de que a l'hora de resoldre aquesta apel·lació hagi transcorregut el termini de dos mesos per entendre desestimada la petició de suspensió per silenci administratiu, no obre la porta a aquesta Sala per a decidir sobre la suspensió de l'acte impugnat, però això no impedeix a la part agent presentar una nova demanda un cop exhaurida la via administrativa, si la presenta en el termini de tretze dies, i demanar la suspensió d'acord amb els termes que, per atorgar-la, estableix l'article 9 esmentat.

Tercer.- No hi ha mèrits per a una expressa imposició de costes en aquesta instància.

DECISIÓ

En atenció a tot el que s'ha exposat, el Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, decideix desestimar el recurs d'apel·lació interposat per la representació processal de la Sra. Adelaida G.P. contra l'aut de la Secció Administrativa de la Batllia, de 10 d'agost de 1999, que es confirma íntegrament. No fem pronunciament sobre el pagament de les despeses d'aquest incident.

Aquest Aut és ferm i executiu.

En conseqüència, així ho acorden, manen i signen el Tribunal, en dono fe.

El Tribunal,

La Secretària,