



PLE

Sessió: ORDINÀRIA

Data: 30 d'octubre de 2017

Àrea: **URBANISME I MEDI AMBIENT**

Expedient núm. **2016/003180**

Francisco Muñoz Cameo, secretari general de l'Ajuntament de Roses (Girona)

CERTIFICO:

Que a la pre-acta de la sessió ORDINÀRIA del Ple del dia 30 d'octubre de 2017 hi consta que per majoria dels disset membres presents, dels 17 que de fet i de dret integren la corporació, es va aprovar l'acord del tenor literal següent:

“Aprovar provisionalment el Pla especial urbanístic per definir les condicions d'edificació de la zona esportiva municipal

>>Identificació de l'expedient

Pla especial urbanístic per definir les condicions d'edificació de la zona esportiva de Mas Oliva i la Vinyassa a l'àmbit de la carretera de Mas Oliva de Roses, d'iniciativa municipal.

<<

>>Antecedents

1. El Ple de l'Ajuntament del 24 d'abril de 2017 va acordar resoldre les al·legacions presentades durant el tràmit d'informació pública de l'aprovació inicial del Pla especial (PE) redactat per l'arquitecte Dani Abad Riera el maig del 2016 (acord adoptat per la Junta de Govern Local del 27 de juny de 2016); aprovar provisionalment el document anomenat «Pla especial urbanístic d'ordenació de les condicions d'edificació de la zona esportiva de Mas Oliva», redactat per l'arquitecte Dani Abad Riera el desembre del 2016 (RE 520/10.01.2017) i trametre-ho a la Comissió Territorial d'Urbanisme de Girona, per a l'aprovació definitiva (RS 4675/09.05.2017).

2. Amb data 21 de juny de 2017, l'Alcaldia, mitjançant Decret núm. 2076, resol:

1) Sotmetre novament a informació pública, l'aprovació inicial del «Pla especial urbanístic d'ordenació de les condicions d'edificació de la zona esportiva municipal, a l'àmbit de la carretera de Mas Oliva», redactat per l'arquitecte Dani Abad Riera el maig del 2016 (acordada per la Junta de Govern Local del 27 de juny de 2016), atès que la informació pública de l'esmentada l'aprovació inicial va coincidir parcialment amb el mes d'agost i cal donar compliment a la Disposició addicional desena del Decret legislatiu 1/2010, de 3 d'agost.

L'esmentada informació pública es realitzarà pel termini d'un mes, a comptar a partir de la darrera pública, mitjançant anunci publicat en el *Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya*, en el *Butlletí Oficial de la Província de Girona*, en un diari de difusió comarcal, en el tauler d'edictes electrònic (e-tauler) de la web municipal www.roses.cat, juntament amb un plànol de delimitació dels àmbits a suspensió de llicències i de procediments, per tal que qualsevol personal ho pugui consultar i presentar les al·legacions que es considerin oportunes.

Si el tràmit d'informació pública coincideix totalment o parcialment amb el mes d'agost, el termini s'ampliarà en un mes de conformitat amb la disposició addicional desena del Decret legislatiu 1/2010, de 3 d'agost, pel qual s'aprova el text refós de la Llei d'urbanisme, modificat per la Llei 3/2012, de 22 de febrer.



2) Notificar-ho als propietaris del sector afectat, per al seu coneixement i efectes

3. En data 27 de juliol de 2017, RE 14656/17, Nathalie i Noël Combièr Pujol i Narciso, Maria Carmen i Juan Pujol Godo, formulen al·legacions contra la resolució de l'Alcaldia núm. 2076/17, de 21.06.2017.

4. Amb data 28 de setembre de 2017 els serveis jurídics i tècnics de l'Àrea d'Urbanisme informen les al·legacions formulades per la família Combièr-Pujol, en el sentit següent:

L'al·legació conté tres arguments principals:

a) Formal o procedimental: qüestiona tornar a sotmetre a informació pública el Pla especial (PE) sense, prèviament, haver revocat, revisat, incoat expedient de lesivitat o modificat l'acord plenari d'aprovació provisional del PE, el qual és acte eficaç i ferm; tal fet provoca que el Decret d'Alcaldia núm. 2076 dictat el 21 de juny de 2017 incorri en un motiu de nul·litat de ple dret (art. 47 de la Llei 39/2015). També es produeix la coexistència de dos actes administratius: l'acord plenari adoptat el 24 d'abril de 2017 que aprova provisionalment el PE i el Decret d'Alcaldia núm. 2076 dictat el 21 de juny de 2017 que acorda de sotmetre'l un altre cop al tràmit d'informació pública.

b) Competencial: que l'òrgan competent per acordar retrotraure l'expedient i sotmetre'l al tràmit d'informació pública correspon al Ple, no a l'alcalde. El Ple ha de decidir de retrotraure'l atès que n'ha acordat l'aprovació provisional del PE.

c) Fons: qüestiona algunes de les determinacions del PE com l'absència d'un apartat de gestió urbanística, insuficiència del Pla d'etapes i avaluació de la viabilitat econòmica i financera, mitjans econòmics, pla d'etapes. També addueix el dret a sol·licitar l'expropiació de llur finca per ministeri de la llei atesa la qualificació com a sistema d'equipaments comunitaris d'ús esportiu. I que la tramitació del present PE, figura que incorre en vicis de nul·litat, no impedeix el dret de la propietat de sol·licitar l'expropiació de llur finca d'acord amb la qualificació assignada pel Pla general d'ordenació urbana (PGOU) de Roses.

l demanen: Que s'estimi l'al·legació formulada.

a) La resolució d'aquest argument passa per precisar els actes definitius d'un procediment dels quals són actes de tràmit, i el distint tractament legalment aplicable en funció de llur naturalesa i efectes:

(i) L'aprovació provisional d'un PE és un acte de tràmit no susceptible de la interposició de cap recurs administratiu.

(ii) Les figures adduïdes per l'interessat de revocació, revisió o declaració de lesivitat es refereixen sempre a actes administratius definitius que han finalitzat l'expedient. Aquestes figures, per la seva pròpia naturalesa, no són aplicables a un acte de tràmit com ho és l'acord plenari adoptat el 24 d'abril de 2017 que aprova provisionalment el PE.

- La revocació, d'acord amb l'article 109 de la Llei 39/2015, només és aplicable als actes definitius en via administrativa, de gravamen o desfavorables, sempre que no hagi vençut el termini de prescripció.

- La revisió, d'acord amb l'article 106 de la Llei 39/2015, comporta, amb un procediment complex i garantista, la declaració de nul·litat d'un acte administratiu que ha finalitzat la via administrativa i no ha estat impugnada dins de termini.

- La declaració de lesivitat d'un acte anul·lable, recollida a l'article 107 de la Llei 39/2015, es refereix a actes definitius i favorables per l'administrat, la resolució del qual és atribuïda a la jurisdicció contenciosa administrativa.

(iii) Per esmenar el defecte que incorria l'anterior tràmit d'informació pública, i per tal de convalidar-lo d'acord amb l'article 52 de la Llei 39/2015, es torna a practicar aquest tràmit d'informació pública.



(iv) El defecte al·legat es refereix a un acte del procediment, concretament, el tràmit d'informació pública. Aquest vici no afecta els acords d'aprovació inicial i provisional del PE.

(v) El fet que s'hagi aprovat provisional el PE i, per convalidar l'anterior tràmit d'informació pública, es torni a practicar, no constitueix cap causa de nul·litat de ple dret de les recollides a l'article 47 de la Llei 39/2015. A més, les causes de nul·litat de ple dret recollides de l'article 47 es refereixen, per llur pròpia naturalesa, a actes definitius que finalitzen el procediment i, per tant, susceptibles de la interposició d'un recurs administratiu o contenciós administratiu.

D'acord amb els anteriors arguments, escau desestimar l'al·legació en invocar per un acte de tràmit, arguments inherents a un acte definitiu que posa fi al procediment.

b) Quan a l'òrgan competent per acordar practicar de nou el tràmit d'informació pública:

Aquesta qüestió s'ha de resoldre mitjançant l'aplicació de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, i el Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, que aprova el text refós de la llei municipal i de règim local de Catalunya, amb l'atribució de les competències municipals als respectius òrgans.

(i) L'òrgan competent per l'aprovació inicial del PE és l'alcalde en virtut de l'article 53.1s) del Decret legislatiu 2/2003; tal competència és delegable a la Junta de Govern Local en virtut de l'article 53.3 del Decret legislatiu 2/2003.

(ii) L'aprovació provisional del PE és competència del Ple en virtut de l'article 52.2c) del Decret legislatiu 2/2003.

(iii) És competent per adoptar l'acord de sotmetre al tràmit d'informació pública el PE, l'alcalde d'acord amb l'article 21.1 de la Llei 7/1985.

L'aplicació de la referida normativa en aquest expedient administratiu acredita que els acords han estat adoptats pels òrgans que en tenen legalment atribuïda la competència.

c) Quan els defectes que presenta el PE:

Aquest argument és una reproducció del que ja fou exposat pel mateix interessat en llur instància presentada el 9 de setembre de 2016 dins del tràmit de la primera informació pública posterior a l'aprovació inicial del PE.

L'informe tècnic i jurídic emès el 6 de març de 2016 sobre les al·legacions presentades pels interessats en el tràmit d'informació pública, va proposar l'estimació de l'al·legació conjunta de Nathalie i Jean Noël Combié Pujol i de Narciso, Maria Carmen, Juan Pujol Godo, en el següent sentit:

- La definició d'un sistema d'actuació, car en les Normes urbanístiques (NNUU) es detalla que tal sistema és del d'expropiació, de manera que l'Ajuntament, en qualitat d'administració actuant, expropiarà les finques incloses dins llur àmbit als efectes que esdevinguin de titularitat pública.

- Refer el pla d'etapes i l'avaluació de la viabilitat econòmica, detallant les partides que caldrà satisfer per desenvolupar el PE, incloent-hi una estimació del cost d'expropiació de les finques.

Per tant, aquests extrems ja foren incorporats en el PE aprovat provisionalment. I quant al dret a sol·licitar l'expropiació de llur finca per ministeri de la llei per la seva qualificació urbanística com a sistema d'equipaments comunitaris d'ús esportiu, tal expropiació ja es contempla en el PE i desplegarà plens efectes en la fase d'execució del PE: per executar les determinacions del PE caldrà prèviament que l'Ajuntament adquireixi el domini de les finques privades incloses dins de llur àmbit mitjançant el sistema d'actuació d'expropiació contemplat en el Decret legislatiu 1/2010.

Les anteriors consideracions condueixen a desestimar l'al·legació formulada pels interessats.

Fonaments de dret

Primer. Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya (DOGC núm. 5686, de 5.08.2010).





Segon. Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les Administracions Públiques i del procediment administratiu comú (BOE 285, de 27 de novembre de 1992).

Tercer. Disposició transitòria tercera de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (BOE núm. 236, de 02.10.2015), que regula el règim transitori dels procediments.

Quart. Decret legislatiu 1/2010, de 3 d'agost, pel qual s'aprova el text refós de la Llei d'urbanisme (DOGC núm. 5686, de 05.08.2010); modificat per la Llei 3/2012, de 22 de febrer (DOGC núm. 6077, de 29.02.2012).

Cinquè. Decret 305/2006, de 18 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament de la llei d'urbanisme (DOGC núm. 4682, de 27.07.2006).

Sisè. Decret 64/2014, de 13 de maig, pel qual s'aprova el Reglament sobre protecció de la legalitat urbanística (DOGC núm. 6623, de 15.05.2014).

Setè. Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el Reglament d'obres, activitats i serveis de les entitats locals (ROAS) (DOGC núm. 2066, de 23.06.1995).

Vuitè. Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local (LBRL) (BOE núm. 80, de 3.04.1985).

Novè. Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, que aprova el text refós de la llei municipal i de règim local de Catalunya (DOGC 3887 de 20.5.2003).

Desè. L'òrgan competent per resoldre l'al·legació i adoptar l'acord d'aprovació provisional del Pla especial és el Ple en virtut de l'article 52.2c) del Decret legislatiu 2/2003, i amb el quòrum exigít a l'article 114.3.k) del Decret legislatiu 2/2003.

Dictamen

1. Desestimar l'al·legació conjunta presentada per Nathalie i Noël Combier Pujol i Narciso, María Carmen i Juan Pujol Godo, RE 14656/27.07.2017, dins del tràmit d'informació pública del Pla especial urbanístic, acordat per Decret d'Alcaldia núm. 2076, del 21 de juny de 2017, d'acord amb el contingut de l'informe emès pels serveis jurídics i tècnics de l'Àrea d'Urbanisme el 28 de setembre de 2017, transcrit en el punt 4 de la part expositiva d'aquest acord.

2. Aprovar provisionalment el document anomenat «Pla especial urbanístic d'ordenació de les condicions d'edificació a la zona esportiva municipal, a l'àmbit de la carretera de Mas Oliva de Roses», d'iniciativa municipal, redactat per l'arquitecte Dani Abad Riera el desembre del 2016 (RE 520/10.01.2017).

3. Trametre-ho a la Comissió Territorial d'Urbanisme de Girona, perquè pugui adoptar l'acord d'aprovació definitiva.

4. Notificar-ho a Nathalie i Jean Noël Combier Pujol i a Narciso, María Carmen i Juan Pujol Godo, per al seu coneixement i efectes.

5. Aquest és un acte de tràmit, no definitiu en via administrativa i, per tant, no és susceptible de recurs.- ref. PL14013EN. Exp.: 2016/003180<<





Ajuntament de Roses
www.roses.cat

I, perquè així consti, signo aquest certificat, amb el vistiplau de l'alcaldeessa presidenta, a la data de la signatura electrònica.

Document signat electrònicament.

