

Núm. de Protocol: 1000089/2014
Núm. Rotlle: TSJA-0000085/2016

SENTÈNCIA 26-2017

PARTS:

Apel·lant: E. SL

Representant: Sra. CSM
Advocada: Sra. JOO

Apel·lat: COMÚ D'ANDORRA LA VELLA

Representant: Sra. HDB
Advocat: Sr. ARG

Apel·lat: GOVERN D'ANDORRA

Representant: Sr. CPS
Advocada: Sra. MFL

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: M. I. Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA

Magistrats: M. I. Sr. Bernard PLAGNET
M. I. Sra. Marie CONTE

Andorra la Vella, vint d'abril de dos mil disset.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número **1000089/2014**.

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

ANTECEDENTS DE FET

1.- E. SL va interposar demanda jurisdiccional contra el Decret de 16 d'abril de 2014 d'aprovació definitiva de modificacions del Pla d'Ordinació i Urbanisme Parroquial de la Parròquia d'Andorra la Vella (en endavant, POUP) en relació a la divisió de la unitat d'actuació PP-SUR-XX "E." i la creació de dues unitats d'actuació.

2.- En la sentència del 20 de juliol de 2016 el Tribunal de Batlles, Secció Administrativa, ha desestimat la demanda promoguda per E. SL.

3.- En el seu escrit d'apel·lació de data 13 d'octubre de 2016, E. SL estima en substància:

- els paràmetres establerts a les unitats d'actuació dels quals resulta l'aprofitament urbanístic són continguts essencials del POUP parroquial.

- en aquesta unitat el Pla no compensa aquest aprofitament urbanístic.

- la divisió aprovada pel COMÚ D'ANDORRA LA VELLA no està degudament justificada ni fonamentada.

E. SL ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 24 de gener de 2017.

4.- En la seva contesta de data 7 de novembre del 2016, el GOVERN estima en substància:

- l'aprofitament urbanístic expressa el valor econòmic del contingut urbanístic de la propietat i depèn, entre altres, de l'edificabilitat i els usos admesos per planejament; res té a veure amb el percentatge de cessió.

- l'agent troba a faltar que la fitxa de la unitat d'actuació del POUP reculli la compensació; la compensació però correspon a la fase d'execució del planejament.

- la motivació de la modificació és suficient.

El GOVERN ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 12 de gener de 2017.

5.- En la seva contesta de data 16 de novembre de 2016, el COMU D'ANDORRA LA VELLA estima en substància:

- el percentatge de cessió obligatòria i gratuïta no altera els elements essencials del POUP.

- el Decret de 14 de novembre de 2013 d'aprovació provisional de la modificació del POUP es trobava suficientment justificat i motivat.

- al present cas no existeix ni s'ha donat lloc a cap perjudici ni minva de l'aprofitament urbanístic dels propietaris en els sectors PP-SUR-XX A "E." i PP-SUR-XX B "E.", havent de definir-se les compensacions d'aprofitaments urbanístics que escaiguin en la corresponent fase de planejament derivat i execució de l'activitat i iniciativa privada.

El COMU D'ANDORRA LA VELLA ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 12 de gener del 2017.

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.

El Tribunal Superior, Sala Administrativa, és competent per conèixer del recurs, en aplicació de l'article 39.3 de la Llei qualificada de la Justícia.

Segon.- Sobre el procediment de revisió del POUP.

Segon el recurrent, els paràmetres establerts a les unitats d'actuació dels quals resulta l'aprofitament urbanístic són continguts essencials del POUP parroquial.

Aquest argument no pot prosperar atesa la modificació de la redacció de l'article 103 de la Llei general d'ordenació del territori i urbanisme de 29 de desembre de 2000 (en endavant LGOTU).

L'article 103.3 refós disposa:

"3. Als efectes del present article, són continguts essencials del Pla d'ordenació i urbanisme parroquial: els sistemes generals de comunicació, la classificació del sòl i les reserves de sòl destinades a infraestructures, equipaments i serveis públics." (Llei 6/2011, del 28 de juliol, de modificació de la Llei general d'ordenació del territori i urbanisme, del 29 de desembre del 2000, modificada per la Llei 8/2006, del 21 de juny).

En la seva redacció anterior l'article disposava:

*"3. Als efectes del present article, són continguts essencials del Pla d'ordenació i urbanisme parroquial: els sistemes generals de comunicació, la qualificació i classificació del sòl, **els paràmetres***

establerts a les unitats d'actuació dels quals resulta l'aprofitament urbanístic i les reserves de sòl destinades a infraestructures, equipaments i serveis públics. (la negreta és nostra).

Resulta de la nova redacció que els paràmetres no formen part dels «continguts essencials», com ho confirma l'exposició de motius de la Llei 6/2011:

“Dins de les mesures orientades a flexibilitzar la regulació dels Pous, s'introdueixen diverses modificacions puntuals, evitant que es pugui alterar el model establert en el seu dia per la Llei i fomentar la inseguretat jurídica. Partint d'aquests principis, la present reforma procedeix a modificar els continguts essencials del Pla d'ordenació i urbanisme parroquial, mantenint únicament dins dels mateixos els sistemes generals de comunicació, la classificació del sòl i les reserves de terrenys destinades a infraestructures, equipaments i serveis públics. I al mateix temps, preveu la possibilitat de revisar el Pla, amb caràcter excepcional, sempre que existeixin causes d'interès públic justificades, que el Govern ha de valorar i validar.”

En aquest cas, era d'aplicació el procediment de modificació previst per l'article 105 de la Llei:

“Modificacions, rectificacions i adaptacions del Pla d'ordenació i urbanisme parroquial:

1. Els canvis de contingut del Pla d'ordenació i urbanisme parroquial que no suposin alteració de cap dels continguts essencials es poden portar a terme pel procediment de modificació, que el comú pot iniciar en qualsevol moment.”

Tercer.- Sobre el percentatge de terreny de cessió obligatòria i gratuïta.

Segons el recurrent, *“la compensació s'ha de fixar i establir en la fitxa de la unitat d'actuació”*.

La fitxa disposa: *“L'espai d'equipament per sobre del 15 % de cessió obligatòria s'obtindrà mitjançant algun dels mecanismes legals de la Llei urbanística en vigor”* (foli 20).

El percentatge establert s'ajusta als límits previstos per la Llei, sense perjudici de la compensació que correspongui per l'escreix de sòl que correspon en forma d'aprofitament urbanístic, que correspondrà dur a terme en la fase d'execució del planejament, com ho ha jutjat aquesta Sala (Sentència núm. 99-2009 d'11 de desembre de 2009).

Quart.- Sobre la motivació.

Segons el recurrent, *“la divisió aprovada pel Comú no està degudament justificada ni fonamentada”*.

Als termes de l'article 106 de la LGOTU,

"Procediment de modificació:

*1.- En aprovar provisionalment una modificació del Pla d'ordenació i urbanisme parroquial, **el comú ha de publicar l'acord provisional i la justificació que el sustenta**, i ha d'enviar-ho al Govern per a l'aprovació prèvia.*

2.- Una volta obtinguda expressament o tàcitament l'aprovació del Govern en els termes de l'article 99, el comú l'aprova definitivament i el publica al Butlletí Oficial." (la negreta és nostra).

Resulta clarament d'aquest article que el moment de publicar la justificació de la modificació és amb el decret comunal d'aprovació provisional i no en el decret d'aprovació definitiva.

En aquest cas el decret està suficientment motivat:

"Atès que la previsió inicial del POUP vigent fou, l'obtenció del sòl de cessió necessari per a la construcció d'un estadi nacional i que, el 25 de juliol del 2012, el Govern declarà d'interès nacional la construcció sobre el camp propietat del Consell General aquest equipament esportiu;

Vist el conveni signat entre el Govern, el Comú d'Andorra la Vella i el Sr. BRM, del 15 de maig del 2009 i, en especial el seu pacte "Tercer", en què el Comú s'obliga a subdividir la unitat d'actuació en diversos sectors;

Vist el conveni signat entre el Govern, el Comú d'Andorra la Vella i la Sra. MMP, del 18 de febrer del 2010 i, en especial el seu pacte "Tercer", en què el Comú s'obliga a la subdivisió de la unitat d'actuació en diversos sectors;

Vista la resolució 65421/2008 de la Comissió Tècnica d'Urbanisme (CTU), que estima que el solar, situat a la carretera de la O. X, ha de ser considerat com a sòl urbà consolidat i que, per tant s'ha de modificar l'àmbit de la unitat d'actuació PP-SUR-XX "E.";

Ateses les consideracions contingudes en la memòria de modificació i de l'informe del Departament de Serveis Públics i Urbanisme;

El Comú d'Andorra la Vella, en la sessió de Consell de Comú del 14 de novembre del 2013, ha aprovat el següent (...)" (BOPA núm. 55, 20 de novembre de 2013 pel qual es va publicar el Decret del 14 de novembre de 2013 pel qual s'aprova provisionalment la modificació del Pla d'Ordenació i Urbanisme Parroquial d'Andorra la Vella en relació amb la fitxa urbanística de la unitat d'actuació en sòl urbanitzable PP-SUR-XX "E.").

Per conseqüent, el recurs s'ha de desestimar.

Cinquè.- 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, la Sala Administrativa del Tribunal Superior de Justícia, en nom del poble andorrà, decideix:

Primer.- Desestimar el recurs d'apel·lació presentat per la societat E. SL.

Segon.- Confirmar la sentència recorreguda i declarar que el Decret de 16 d'abril de 2014 d'aprovació definitiva de modificacions del POUP d'Andorra la Vella en relació a la divisió de la unitat d'actuació PP-SUR-XX "E." i la creació de dues unitats d'actuació PP-SUR-XX A "E." i PP-SUR-XX B "E.", confirmada en alçada pel GOVERN, és ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa.

Tercer.- De 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.