

Núm. de Protocol: 1000048/2014  
Núm. De Rotlle: TSJA-0000025/2016

## SENTÈNCIA 58-2016

### PARTS:

**Apel·lant: COMÚ D'ORDINO**

Representant: Sra. ECC

Advocat: Sr. JJR

**Apel·lat: COMÚ DE LA MASSANA**

Representant: Sra. HDB

Advocada: Sra. CMR

**Apel·lat: GOVERN D'ANDORRA**

Representant: Sra. EMG

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, el quinze de setembre de dos mil setze.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número **1000048/2014**.

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.- Per escrit presentat en data 15 de maig de 2014, el Comú de La Massana va interposar demanda jurisdiccional en impugnació de la desestimació tàcita per silenci administratiu del recurs d'alçada presentat contra l'Ordinació del Comú d'Ordino de senyalització de vies i edificis, de 30 de gener de 2014.

La part agent pretenia, principalment, la declaració de nul·litat de dita Ordinació per quant en la mateixa s'identificaven una sèrie de vies, camins i/o carreteres que no es trobaven en la seva totalitat o en part dins del terme de la parròquia d'Ordino, no respectant doncs els límits recollits a l'acta de delimitació de termes de l'any 1974 (en endavant, els "Acords de 1974"). A l'ensem, insta a l'adversa a modificar el plànol i suprimir de l'Ordinació els trams 01007 i 01008.

**2.-** En la sentència del dia 28 de gener de 2016, la Secció Administrativa del Tribunal de Batlles ha estimat la demanda promoguda per la part agent i ha declarat parcialment no ajustada a dret ni als fins que legitimen l'activitat administrativa la resolució tàcita del Govern que porta desestimació del recurs d'alçada presentat contra l'Ordinació del Comú d'Ordino de senyalització de vies i edificis de 30 de gener de 2014, anul·lant-la parcialment i devent-la adaptar als límits establerts als Acords de 1974.

**3.-** La representació processal del Comú d'Ordino ha interposat recurs d'apel·lació contra l'esmentada sentència del Tribunal de Batlles.

De forma principal, sol·licita la suspensió de la tramitació de la present causa per prejudicialitat civil fins a la resolució de l'expedient civil 0XXX-X/2012, el qual té per objecte la determinació dels límits definitius d'ambdues parròquies.

Subsidiàriament, demana la revocació de la sentència recorreguda, tot declarant l'Ordinació impugnada ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa. Dita petició es fonamenta, en síntesi, en les següents al·legacions:

- Existeixen actes de consells ordinaris i de la junta de consellers majors posteriors als Acords de 1974 que acrediten l'existència de les divergències respecte al límit entre ambdues parròquies.

- Les sentències dictades per aquesta Sala en data 16 de setembre de 2008 –en quines es basa la resolució ara recorreguda– ja establiren que el límit fixat no té caràcter definitiu i que la fixació definitiva del mateix només pot resultar d'un acord o de l'exercici de les corresponents accions, fet pel qual la part agent formulà demanda civil a fi de resoldre definitivament la qüestió del límit territorial.

- De forma congruent amb la situació de divergència existent amb la parròquia de La Massana, considera que ha d'incloure les vies impugnades en la present causa dins el territori d'Ordino fins que es dicti resolució definitiva en la causa civil, quina permetrà saber si les vies impugnades es troben en territori ordinenc o massanenc.

- L'Ordinació no envaeix el terme de la parròquia de La Massana per quant els trams 0X00X (situat a la zona de SC, al terme de la parròquia d'Ordino), 0100X, 0100Y i 010XX (situats en terreny mitger) no es troben inclosos dins aquest territori.

El Comú apel·lant ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 2 de juny de 2016.

**4.-** En la seva contesta de data 29 d'abril de 2016, la representació processal de Govern no s'oposa a què sigui atorgada la petició de la part apel·lant de suspensió de la present causa per prejudicialitat fins a l'obtenció d'una decisió definitiva, tot manifestant que no pot entrar a valorar la resta d'arguments subsidiaris atès que aquests es troben dins l'àmbit del dret civil.

El Govern ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 6 de juny de 2016.

**5.-** En la seva contesta de data 10 de maig de 2016, la representació processal del Comú de la Massana s'oposa al recurs d'apel·lació en mèrits dels següents arguments:

- El Comú d'Ordino no ha aportat cap document que pugui fer pensar que hi hagi hagut cap modificació o anul·lació dels límits establerts en els Acords de 1974, normativa, doncs, que escau aplicar.

- Resta acreditat que algunes vies, camins i/o carreteres incloses en l'Ordinació impugnada no es troben en la seva totalitat o en part dins del terme de la parròquia d'Ordino, sinó de La Massana.

- S'oposa a la petició de suspensió de la causa per prejudicialitat civil, afirmant que el fet d'haver presentat una demanda a dita jurisdicció no pressuposa que els límits de l'any 1974 siguin incorrectes, ans el contrari, els mateixos gaudeixen de plena eficàcia jurídica. Tanmateix, en dit plet ni tan sols s'ha resolt el fet que sigui la jurisdicció civil la competent per resoldre definitivament aquesta qüestió.

El Comú de La Massana ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 6 de juny de 2016.

**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.-** 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.-** Per Ordinació de data 30 de gener de 2014, el Comú d'Ordino decreta principalment: *“La present Ordinació regula la identificació de les vies i edificis situats dins del terme de la parròquia”* (article 1.1) i l'article 2 de l'Ordinació presenta la *“Nomenclatura de les vies”* (folis 11 i s.).

El Comú de La Massana ha presentat un recurs d'alçada contra aquesta Ordinació, en data 27 de febrer de 2014 (foli 53 i s.). En aquest escrit, el Comú de La Massana sol·licita: *“...declarar la nul·litat de l'ordinació en la part que afecta la parròquia de La Massana i instar al Comú d'Ordino que modifiqui el plànol i que supprimeixi de l'ordinació els trams 0100X i 0100Y”* (folis 54 i 55).

En un informe de data 3 d'abril de 2014, el Comú d'Ordino escriu: *“En base a l'exposat anteriorment, els trams 0X00X, avinguda del L., 0100X camí, 0100Y camí i 010XX carretera de l'A. de la Massana, de l'Ordinació de senyalització de vies i edificis del Comú d'Ordino de data 30 de gener del 2014, no envaeixen el terme de la Parròquia de La Massana, per tant no existeix motiu per a ser objecte de modificació. El tram 0X0XX, camí de la G., en part, sobrepassa per error el límit territorial de la Parròquia d'Ordino, per tant, ha de ser objecte de modificació”* (foli 62). Aquesta modificació resulta de l'Ordinació de data 24 d'abril de 2014 (foli 261).

**Tercer.-** Un des elements de la legalitat d'un acte administratiu és la competència de l'autor de l'acte. En aquest cas, la qüestió que es planteja és la competència *“ratione loci”* del Comú d'Ordino.

Aquesta qüestió va ser resolta per la Sala administrativa en la sentència núm. 66/2008 del 16 de setembre de 2008. En efecte, del punt de vista jurídic, la qüestió era d'una naturalesa idèntica: la competència *“ratione loci”* del Comú d'Ordino per aprovar el POUP.

En aquesta sentència, la Sala administrativa ha consagrat els principis següents

*“L'article 80.1.e) de la Constitució reconeix als comuns, dintre de la seva autonomia administrativa, la potestat de delimitació del territori comunal i l'article 4.4 de la Llei Qualificada de delimitació de competències dels comuns els atribueix la d'ordenació del seu territori en allò que es refereix a la revisió de les creus de terme i d'empiris comunals.*

*Aquestes potestats són precisament les que van exercir els dos comuns l'any 1974, les van materialitzar sobre el terreny i els hi van donar eficàcia jurídica mitjançant l'acta de 19 de juliol. Convé remarcar com, al final de la mateixa es diu: “Donada aquí per acabada definitivament la*

*desllindació de termes entre Ordino i La Massana, amb bona germanor, es llegeix la present acta, i de conformitat per ambdues parts, es signa la mateixa” i a continuació consten les signatures dels membres que formen la comissió de cada parròquia.*

*Aquesta acta és, a tots els efectes, un acte jurídic dels Comuns, que ve avalat no solament pel caràcter executiu directe que als actes dels comuns atribueix l'article 82.2 de la Constitució sinó també per la presumpció de validesa que pels actes administratius estableix l'article 23 del Codi de l'Administració, conceptes jurídics -caràcter executiu i presumpció de validesa- que en aquest cas venen especialment reforçats per què el desllindament no va ser unilateral sinó que va ser consensuat entre els comissionats de les dues parròquies.*

*En conseqüència, als efectes del present litigi, l'acta de 17 de juliol de 1974 té plena eficàcia jurídica mentre no sigui formalment anul·lada o substituïda per una altra que tingui efectes jurídics i sense que els actes d'oposició que el Comú d'Ordino ha realitzat a la mateixa puguin neutralitzar l'eficàcia indicada perquè no han portat, com a conseqüència, una nova delimitació que anul·li o substitueixi la de 1974”.*

S'han d'aplicar aquests principis en el litigi actual.

**Quart.-** El Comú d'Ordino contesta aquesta jurisprudència: “Des del Comú d'Ordino es considera que els límits reals que separen ambdues parròquies són els resultants de la divisió anteriorment mencionada de data 19 de juliol del 1974” (Informe de data 3 d'abril de 2014, foli 61, verso).

Aquest argument no pot prosperar, atès que resulta de la jurisprudència reiterada d'aquesta Sala, “que l'acta de 17 de juliol de 1974 té plena eficàcia jurídica mentre no sigui formalment anul·lada o substituïda per una altra...”.

S'ha de concloure que l'Ordinació del Comú d'Ordino de data 30 de gener de 2014 és il·legal en la mesura que no respecta els límits establerts en els Acords de 1974.

La qüestió de prejudicialitat civil no pot ser admesa, atès que els acords de 1974 despleguen els efectes jurídics mentre no sigui formalment anul·lada o substituïda per una altra.

**Cinquè.-** No es fa cap pronunciament sobre el pagament de costes judicials per raó de manca de temeritat.

## 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 pel Comú d'Ordino.

**Segon.-** Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució tàcita del Govern que porta desestimació del recurs d'alçada presentat contre l'Ordinació del Comú d'Ordino de senyalització de vies i edificis, del 30 de gener de 2014, no és parcialment ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa.

**Tercer.-** Anul·lar parcialment l'Ordinació del Comú d'Ordino de senyalització de vies i edificis, del 30 de gener de 2014, devent d'adaptar la mateixa als límits establerts en els Acords de 1974.

**Quart.-** No es fa cap pronunciament sobre el pagament de les costes judicials d'aquesta alçada.

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.