

Núm. de Protocol: AD-0107-3/07
TSA: 43/08

S E N T È N C I A NÚM. 80-2008

PARTS:

Apel·lant-ada: COMÚ DE LA MASSANA
Representant: H.D.
Advocat: J.O.

Apel·lant-ada: GOVERN-CTU
Representant: S.V.
Advocat : G.L.

Apel·lada: J.F.P.
Representant: B.A.
Advocat: R.G.

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President : M.I. Sr. Albert Andrés Pereira

Magistrats: M.I. Sr. Bernard Plagnet
M.I. Sr. Lluís Saura Lluvià

A la vila d'Andorra la Vella, el 24 de novembre de 2008

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número AD-0107-3/07.

En la tramitació d'aquestes actuacions han estat observades les prescripcions legals, i ha estat ponent el magistrat **Sr. Lluís Saura Lluvià** el qual expressa el parer del Tribunal.

A N T E C E D E N T S D E F E T

1.- La sentència dictada el 19 de maig de 2008 (número 2008-062) per la Secció Administrativa del Tribunal de Batlles va estimar la demanda formulada pel Sr. J.F.P. contra el Govern i el Comú de La Massana i va anul·lar la resolució de la Comissió Tècnica d'Urbanisme de 16 d'abril de 2007, declarant la nul·litat de les previsions del Pla d'ordenació i urbanisme parroquial de La Massana, aprovat el 25 d'octubre de 2006, en la seva part relativa a la previsió d'un vial entre Sispony i Escàs.

La sentència ha considerat que l'esmentat vial afecta l'entorn de protecció de l'església de Sant Joan de Sispony, que la Disposició transitòria de la llei 9/2003, de 12 de juny, del patrimoni cultural, fixa provisionalment en un radi de cent metres comptats des del perímetre exterior del monument.

2.- Tant la representació processal del Govern com la del Comú de La Massana interposen sengles recursos d'apel·lació contra la referida sentència, que fonamenten, en substància, en què la disposició transitòria de la Llei de patrimoni cultural prohibeix realitzar noves construccions i ampliacions de volumetria en l'entorn de protecció de cent metres que contempla l'apartat 1r. De la pròpia disposició, però no impedeix realitzar obres d'infraestructura viària. En segon lloc, es considera que l'informe dels serveis de patrimoni cultural ha de precedir l'aprovació del projecte d'execució de vial, però no resulta necessari en aquesta fase d'aprovació del planejament urbanístic.

3.- La representació del Sr. J.F.P., al impugnar les apel·lacions, ha sol·licitat la desestimació del recurs i l confirmació de la sentència apel·lada, en considerar que aquesta ha realitzat una adequada valoració de les proves i una correcta interpretació de les normes aplicables al cas.

4.- En el tràmit de conclusions, les Administracions apel·lants afegixen als seus arguments la sentència dictada per aquesta Sala en data 21 de juliol de 2008 (número 57-2008) que resolent un cas idèntic al present, va revocar la sentència del Tribunal de Batlles amb estimació dels recursos.

5.- La representació del Sr. F. en el tràmit de conclusions, s'aplana als recursos d'apel·lació comte tingut el sentit de la sentència esmentada.

FONAMENTS DE DRET

Primer.- La Sala Administrativa del Tribunal Superior de Justícia és competent per a conèixer del present recurs, de conformitat a allò establert en l'article 39.3 de la Llei Qualificada de la Justícia.

Segon.- De conformitat a allò establert en l'article 95 de la Llei de la jurisdicció administrativa la part apel·lada podrà aplanar-se a les pretensions de la part apel·lant i en aquest cas el Tribunal dictarà sentència reconeixent les pretensions de l'apel·lant que siguin conformes amb el Dret.

Expressat en forma l'aplanament de la part agent a les pretensions deduïdes per les Administracions apel·lants en els seus escrits d'apel·lació, convé recordar que la qüestió litigiosa que se suscita en aquesta instància presenta les mateixes característiques que la que ja va ser examinada i resolta en la sentència d'aquesta Sala núm. 57-2008, de 21 de juliol de 2008 i la 74-2008 de 13 d'octubre de 2008. Com en aquell cas, es discuteix ara si resulta contrària a les previsions de la Llei 9/2003, de 12 de juny, del patrimoni cultural d'Andorra, el contingut del Pla d'ordenació i urbanisme parroquial de La Massana, en la mesura en què contempla l'existència d'un vial entre Sispony i Escàs, dins del radi de cent metres del perímetre de l'església de Sant Joan de Sispony, que constitueix provisionalment l'entorn de protecció d'aquest monument, segons allò que estableix la disposició transitòria de l'esmentada Llei 9/2003.

Tercer.- Com es va dir en l'esmentada sentència “la legislació sectorial de patrimoni cultural (...) prohibeix les “obres” i les “instal·lacions” que tinguin la incidència a la que es refereixen els preceptes exposats (bàsicament, l'article 15.6 i la disposició transitòria de la Llei 9/2003), però no prohibeix la previsió d'infraestructures de comunicacions en els entorns de protecció i, per tant, serà quan es presenti el corresponent projecte d'execució de la via quan serà necessària l'autorització prèvia a la concessió de la llicència que legitima la intervenció, i serà en aquest moment que caldrà comprovar que la infraestructura s'integra sobre el territori de manera que es respectin els criteris de la Llei de patrimoni cultural”.

En efecte, l'article 15.6 de la Llei del patrimoni cultural no prohibeix qualsevol actuació en l'entorn de protecció dels béns d'interès cultural, sinó

només aquelles que puguin perjudicar el caràcter arquitectònic o paisatgístic de l'àrea, o pertorbar la visualització del bé. En el mateix sentit, l'apartat 2n. de la disposició transitòria de la mateixa Llei prohibeix noves construccions i augments de volumetria, sens dubte des de la mateixa perspectiva de preservar l'adequada visualització del monument. Aquest és el sentit de la intervenció prèvia dels Serveis del patrimoni cultural, que lògicament es projecta sobre els corresponents projectes d'obra, que ja ofereixen el detall suficient per poder determinar la seva compatibilitat amb els fins que persegueix la Llei del patrimoni cultural.

Ara bé, la mera previsió en el Pla d'ordenació i urbanisme parroquial de l'existència d'un vial dins de l'entorn de protecció d'un monument no vulnera per sí sola les prescripcions de la Llei 9/2003. Com es va dir en la sentència de 21 de juliol de 2008, abans esmentada, un cop es redacti el corresponent projecte d'obres serà quan es podrà i s'haurà d'examinar la seva viabilitat des de la perspectiva que ofereix la legislació sectorial reguladora del patrimoni cultural.

En conseqüència, procedeix estimar els presents recursos d'apel·lació, ja que resulten ajustades a Dret en aquest punt les determinacions del Pla d'ordenació i urbanisme de la Parròquia de La Massana, i això sense fer un especial pronunciament sobre les costes causades en ambdues instàncies.

DECISIÓ

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

1r.- Estimar els recursos d'apel·lació que interposen el M.I. Govern i l'Hble. Comú de la Massana contra la sentència dictada el 19 de maig de 2008 per la Secció Administrativa del Tribunal de Batlles, la qual es revoca i deixa sense efecte.

2n.- Desestimar la demanda formulada pel Sr. J.F.P. contra el M.I. Govern i l'Hble. Comú de La Massana, en què sol·licitava que s'anul·lés la resolució de 16 d'abril de 2007 de la Comissió Tècnica d'Urbanisme, que al seu torn va desestimar el recurs d'alçada interposat contra l'aprovació definitiva del Pla d'ordenació i urbanisme de la Parròquia de La Massana.

Aquesta sentència és ferma i executiva.

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA
Sala Administrativa

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.