

Núm. de Protocol: AD-051-1/94

S E N T E N C I A N U M . 9 5 - 5 0

PARTS:

Apel.lant: Sr. M.T.G.

Representant: Sra. C.S.M.

Advocat: Sr. J.S.C.

Apel.lant: Hble. Comú d'Escaldes

Representant: Sr. A.G.

Advocat: Sr. J.S.C.

Apel.lada: Sra. N.B.G.

Representant: Sra. C.R.S.

Advocat: Sr. A.L.M.

COMPOSICIO DEL TRIBUNAL:

President: Lluís Saura Lluvià

Magistrats: Bernard Plagnet
Albert Andrés Pereira

A la vila d'Andorra la Vella, el 19 de desembre de 1995.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa ha vist el recurs d'apel.lació a les actuacions número AD.051-1/94.

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.

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

1.-La Sra. N.B.G. va interposar recurs contra el Decret núm. 41/93 del Comú d'Escaldes de 28 de gener de 1993, confirmada per rebuig tàcit del recurs jeràrquic presentat el 3 de maig de 1994.

La demandant és propietària de dos xalets i estima que una construcció que s'està edificant (a nom del Sr. M.T.G.) en front del seu desconeix les regles de construcció i urbanisme previstos en el Comú i li causa un perjudici.

Cal saber si l'autorització acordada al Sr. M.T.G. és legal.

2.- Segons sentència de 16 de juny de 1995, el Tribunal de Batlles va jutjar els punts següents:

Al.legació que tendeix al desconeixement del termini del recurs:

El Recurs d'alçada es va presentar el 3 de maig de 1994, és a dir més de 13 dies després de la notificació de 12 d'abril de 1994.

En efecte, la demanda es va considerar com rebutjada dos mesos després de la seva presentació (és a dir el 3 de juliol de 1994: dos mesos després del 3 de maig) i el recurs es va presentar el 18 de juliol de 1994, es va presentar doncs dins els terminis de recursos legals.

A propòsit de la legalitat del permís de construir.

La construcció estava situada en una zona on s'aplica l'article 133 del reglament general d'urbanisme, doncs la construcció no respecta un cert nombre de prescripcions d'aquest reglament (veure punt sisè de la sentència).

El Tribunal de Batlles anul·la doncs el decret acordant el permís de construir.

3.- En el seu Recurs d'apel·lació presentat el 20 de juliol de 1995, el Sr. M.T.G. indica principalment:

-Al.legació referent al termini del recurs:

-l'acte atacat és el decret de 28 de gener de 1993.

-la demandant va demanar la còpia d'aquest decret per un acte de 28 de gener de 1994.

-la demanda es va rebre favorablement el 24 de febrer de 1994 i la còpia de l'acte es va retirar el 12 d'abril de 1994.

- el 3 de maig de 1994 es va presentar un recurs d'alçada contra el decret de 28 de gener de 1993.

Per tant el termini del recurs s'havia acabat ja que la demandant tenia coneixement del decret a partir del 12 d'abril de 1994;

-Estima superflu pronunciar-se sobre les al·legacions de fons.

4.- En el seu recurs d'apel·lació de data de 20 de juliol de 1995, el Comú d'Escaldes-Engordany reprèn arguments semblants.

5.- Contesta de la Sra. N.B.G. de data de 7 de setembre de 1995:

A propòsit dels detalls del recurs:

El Comú va enviar una còpia del decret i va permetre que la Sra. N.B.G. revisés els plànols en el despatx del Comú. La consulta dels plànols es va fer el 29 d'abril i 2 de maig, en companyia d'un tècnic. Les dades de notificació són doncs aquestes dues dates (art. 47.3 del Codi de l'Administració i a més el Comú no la va informar de les possibilitats del recurs com li obliga l'article 47). Per consegüent, el recurs d'alçada, presentat el 3 de maig, no es va presentar fora de termini.

F O N A M E N T S D E D R E T

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

Segon.- Les parts no es pronuncien en el recurs d'apel·lació i en la contesta sobre la legalitat de fons del permís de construir. El sol punt en litigi és doncs saber si el recurs presentat per la Sra. N.B.G. es va presentar dins els terminis legals.

Tercer.- Resulta de l'examen de l'expedient que la Sra. N.B.G. va demanar consultar el decret que acordava el permís de construir al Sr. M.T.G., per carta de data de 28 de gener de 1994.

Aquesta demanda va ser acceptada pel Comú d'Escaldes-Engordany per decret núm. 87/94 de 24 de febrer de 1994.

La còpia d'aquest decret va ser retirada per la Sra. N.B.G. el 12 d'abril de 1994, tal com acredita el document que figura dins l'expedient (foli 62).

Aquest document es limita a constatar la remesa de la còpia de l'acte i es incontestable que aquesta notificació no compleix les condicions previstes en l'article 47 del Codi de l'Administració. Aquest article disposa que "l'acte de notificació haurà de contenir indicacions suficients sobre el seu contingut i la seva data, i expressarà els recursos que puguin interposar-s'hi, a fi que sigui oposable tant a l'Adminsitració com a l'interessat."

En aquest cas, és cert que aquestes indicacions no van ser facilitades a la Sra. N.B.G. i la notificació era doncs irregular. En aquestes condicions, convé d'aplicar l'últim apartat de l'article 47, ja mencionat, segons el qual: "l'absència o la irregularitat de la notificació suspendran els terminis de recurs".

Cal concloure que la data de 12 d'abril de 1994 no es pot considerar com el punt de partida del termini del recurs.

La Sra. N.B.G. va presentar un recurs d'alçada el 3 de maig de 1994 i aquest recurs va ser rebutjat tàcitament el 3 de juliol després del silenci de 2 mesos observat per l'administració. El recurs jurisdiccional presentat el 18 de juliol de 1994 es va presentar per tant dins els terminis legals.

D E C I S I O

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

Primer: Desestimar el recurs d'apel·lació presentat pel Comú d'Escaldes-Engordany i pel Sr. M.T.G. .

Segon: Confirmar la sentència del Tribunal de Batlles, Secció Administrativa, de 16 de juny de 1995.

Aquesta sentència és ferma i executiva.

Manen 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.

NOTIFICACIO:

La present sentència ha estat notificada a les parts compareixents.....
.....
.... mitjançant el lliurament d'una còpia certificada.

I llegida, la signen, fet del qual en dono fe,

La secretària,

M. Dolors Cervós Pifarré