

Núm. de Protocol: AD-0128-2/07
TSA: 31/08

S E N T È N C I A NÚM. 76-2008

PARTS:

Apel·lant: F. i J.F.B.

Representant: J.A.V.

Advocat: c.a.

Apel·lada: COMÚ DE LA MASSANA

Representant: H.D.

Advocat J.O.

Apel·lada: GOVERN-CTU

Representant: S.V.

Advocat: E.L.

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-0128-2/07.

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.- Els Srs. F. i J.F.B. van interposar recurs contra la resolució de data 4 de maig del 2007 adoptada per la Comissió Tècnica d'Urbanisme demanant que el terreny precisat en l'escrit sigui classificat de sol urbà consolidat.

2.- En la sentència de 4 d'abril del 2008, el Tribunal de Batlles ha desestimat la demanda promoguda pels Srs. F. i J.F.B.

3.- En el seu recurs d'apel·lació de data 2 de juny del 2008, els Srs. F. i J.F.B. manifesten principalment que:

- els terrenys ha d'ésser classificats com de sol urbà consolidat, per reunir els requisits fixats legalment;

- la unitat d'actuació de sol urbà no consolidat N-12 és perfectament viable sense aquest terreny;

- cal fer palès que el terreny en qüestió se situa dins de la zona urbana de La Massana, en una zona que ja ha estat majoritàriament urbanitzada, i que per tant forma part del nucli urbà d'aquesta vila

- sobre la pretensió subsidiària, l'aplanament ha de desplegar tots els seus efectes, tal com figuren previstos a l'article 95 de la Llei de la Jurisdicció Administrativa i Fiscal, amb l'adopció de la pretensió subsidiària que ha formulat aquesta part.

En l'escrit de conclusions de data 16 de juliol de 2008, els Srs. F. i J.F.B. precisen :

- respecte a la pretensió principal, les proves practicades acrediten que el terreny disposa dels serveis « mínims » adequats al seu desenvolupament urbanístic posterior

- respecte a la pretensió subsidiària, la part entén que s'imposa donar lloc a la pretensió que ha formulat; doncs no és possible utilitzar el procediment de modificació del POUP

4.- En la contesta de data 20 de juny del 2008, el MI Govern manifesta principalment que:

- la qualificació de sol urbà consolidat no es automàtica i l'article 25 de la LGOTU introdueix la discrecionalitat del planificador

- el MI Govern s'oposa a l'admissió de la prova documental que adjunta la representació processal dels Srs. F.B. a l'escrit d'apel·lació: l'element de prova aportat pel demandant en segona instància no és admissible;

- pel que fa a la petició subsidiària, si el Comú considera oportú modificar el seu POUP, aquesta possible correcció o modificació no es pot portar a terme per la CTU o pel Tribunal, sinó que s'ha d'incloure dins de les potestats comunals que enuncien els articles 105 i 106 de la LGOTU.

- demana el pagament de les costes processals

El MI Govern ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 21 de juliol de 2008.

5.- En la contesta de data 23 de juny del 2008, l'Hble. Comú de La Massana manifesta principalment que:

- manca l'acreditació de què el terreny en qüestió disposi dels serveis dimensionats a les necessitats que resultarien de la classificació com de sol urbà consolidat de tota la unitat d'actuació;

- el Comú, en base a les seves facultats discrecionals, ha decidit de deixar fora de la unitat d'actuació N. 12 la franja de 22 m de profunditat tot al llarg de la carretera; hi ha hagut un error en el plantejament i s'imposa la reclassificació com de sol urbà consolidat de la franja al llarg de la carretera i en una profunditat de 22 m.

L'Hble. Comú ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 7 de juliol de 2008.

5.- 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.- El litigi es basa en els punts següents:

-els Srs. F.B. demanen, a títol principal, que la totalitat del terreny conegut per « Camp del Travès », sigui classificat com a sol urbà consolidat

-subsidiàriament, demanen que el terreny ha d'ésser classificat com a sol urbà consolidat de gestió directa, almenys en la franja de 22 metres de fondària que limita directament amb la carretera

Tercer: sobre el procediment

No és possible d'admetre la nova prova aportada en segona instància pels Srs. F.B.

Quart: Sobre el fons, respecte a la pretensió principal:

Convé d'aplicar les disposicions de l'article 25 de la LGOTU, modificat per la Llei 8/2006, del 21 de juny, de modificació de la Llei general d'ordenació del territori i urbanisme, de 29 de desembre del 2000 (BOPA 56 / 2006, p. 2105).

« Sòl urbà consolidat

Constitueixen sòl urbà consolidat, i així han de ser qualificats pel Pla d'ordenació i urbanisme parroquial, tots aquells terrenys que disposin almenys d'accés rodat i dels serveis d'aigua potable, evacuació d'aigües residuals o un sistema homologat de depuració, i subministrament d'energia elèctrica, per servir les necessitats de les edificacions o instal·lacions previstes pel planejament.".

El fonament d'aquest text és precisa al final de la frase citada més amunt, «*per servir les necessitats de les edificacions o instal·lacions previstes pel planejament.".*

Resulta d'aquesta precisió que la simple presència dels serveis mencionats per l'article 25 no és suficient per a justificar la classificació

com a sol urbà consolidat. Pertany a l'autoritat competent per elaborar el POUP d'apreciar si la presència d'aquests serveis és natural a servir les « *necessitats de les edificacions o instal·lacions previstes pel planejament.* ».

Així, contràriament a la posició dels demandants, la classificació com a sol urbà consolidat no té un caràcter automàtic, però depèn d'una apreciació tècnica que relleva de la competència del planificador. Aquesta apreciació pot ser controlada per la CTU (articles 132-2 i 146 de la LGOTU) i després pels tribunals.

En aquest cas, la CTU ha estimat per resolució de data 4 de maig del 2007 « la simple limitació amb la carretera no li permet adquirir la condició de sol urbà, tal com estableix l'article 7.2 del Reglament urbanístic » (veure foli 19).

Resulta de l'examen de l'expedient i principalment del plànol que figura en el foli 38, que el terreny anomenat « Prat Través » presenta una superfície important. Els serveis segon l'article 25 són implantats únicament al bord de la carretera. La CTU, per tant ha pogut deduir, sense cometre un error manifest d'apreciació que aquests serveis no eren suficients per servir les « *necessitats de les edificacions o instal·lacions previstes pel planejament.* ».

Per tant, el recurs presentat pels Srs. F.B. s'ha de rebutjar en aquest punt.

Cinquè: Respecte a la pretensió subsidiària

En la seva contesta al recurs d'apel·lació, l'Hble. Comú de La Massana reconeix « que hi hagut un error en el planejament i que s'imposa la reclassificació com de sol urbà consolidat, de la franja al llarg de la carretera i en una profunditat de 22 m ».

Els articles 104 i 106 de la LGOTU preveuen el procediment de Revisió i Modificació del Pla d'ordenació i urbanisme parroquial.

En efecte, és indispensable d'aplicar aquests procediments, ja que permeten respectar les garanties dels administrats i les competències del Govern, el que no seria possible si el jutge es pronunciés directament sobre aquesta qüestió. L'Hble. Comú de La Massana deurà per tant iniciar el procediment de modificació del POUP, com s'ha compromès en la seva contesta al recurs d'apel·lació.

Sisè: No s'aprecien circumstàncies determinants d'una especial condemna al pagament de les despeses d'aquesta segona instància.

D E C I S I Ó

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 pels Srs. F. i J.F.B.

Segon: Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució de la Comissió Tècnica d'Urbanisme núm. 093/2007 del 4 de maig del 2007 és ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa.

Tercer: Declarar que l'Hble. Comú de La Massana deurà iniciar el procediment de modificació del POUP amb la finalitat de reclassificar-lo com de sol urbà consolidat de la franja al llarg de la carretera i en una profunditat de 22 m

Quart: De no efectuar cap condemna en costes.

Aquesta sentència es 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.

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA
Sala Administrativa