



## Jutjat Contenciós Administratiu núm. 03 de Barcelona

Avinguda Gran Via de les Corts Catalanes, 111, edifici I - Barcelona  
08075 Barcelona

### Procediment ordinari 458/2021 B

Matèria: Llicències (Procediment ordinari)

Part recurrent/sol·licitant/executant:

Procurador/a:  
Advocat/ada:

Part demandada/executada: AJUNTAMENT SANT

MARTI DE TOUS  
Procurador/a:  
Advocat/ada:

### SENTÈNCIA NÚM. 110/2023

Barcelona, 23 de maig de 2023

magistrada jutgessa del Jutjat Contenciós Administratiu núm. 3  
de la Província de Barcelona, he vist el recurs promogut per  
contra AJUNTAMENT SANT MARTÍ DE TOUS.

### ANTECEDENTS DE FET

**PRIMER.** L' actora interposa el present recurs contenciós administratiu contra el Decret del Segon Tinent d'Alcalde núm. 112/2021, de 10.8.2021 en virtut del qual es desestima el recurs de reposició interposat contra el Decret del Segon Tinent d'Alcalde 85/2021, de 22.6.2021.

**SEGON.** A la demanda, la part actora sol·licita:

1. *Que tingui per presentada aquesta demanda, l'admeti i li doni el tràmit corresponent.*



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <a href="https://ejcat.justicia.gencat.ca/IA/consultlaCSV.html">https://ejcat.justicia.gencat.ca/IA/consultlaCSV.html</a>		Codi Segur de Verificació: S6J1BUKU1YH3UN7665HPUIJS4U3UOTJ	
Data i hora 23/05/2023 11:08	Signat		





2. Que es declari la nul·litat de ple dret del Decret d'Alcaldia núm. 85/2021, de 22 de juny dictat pel 2n Tinent d'Alcalde, en el que es denegava la llicència sol·licitada, i en conseqüència, de tots els actes posteriors.
3. Acordí, atesa la nul·litat de les resolucions:
  - a. Tenir per concedida la llicència d'obres presentada pel Sr. . per a la construcció d'una explotació porcina d'engreix al polígon , parcel·la , del terme municipal de Sant Martí de Tous.
  - b. Tenir per comunicada l'activitat ramadera d'engreix al polígon , parcel·la , del terme municipal de Sant Martí de Tous.
  - c. Tenir per completa la condició d'obtenció del subministrament d'aigua, conforme a la resolució de l'ACA.
4. Subsidiàriament, que en virtut dels fets que s'hi exposen i de les consideracions jurídiques corresponents, dicti una sentència que anul·li el Decret núm. 112/2021 dictat el dia 10 d'agost de 2021 pel Segon Tinent d'Alcalde de l'Ajuntament de Sant Martí de Tous i en conseqüència es modifiqui el Decret d'Alcaldia núm. 85/2021.
5. Condemni en costes a la demandada si s'oposa a la demanda atesa la seva temeritat i mala fe."

**TERCER.-** El lletrat de l'administració demandada a la seva contesta, afirma la conformitat a dret de l'actuació administrativa impugnada, s'oposa a l'estimació del recurs i sol·licita la condemna en costes a l'actora.

**QUART.** La quantia del present procediment es fixa en indeterminada i una vegada practicada la prova sol·licitada per les parts i declarada pertinent, les parts han formulat les seves conclusions ratificant-se en les seves respectives pretensions.

## FONAMENTS DE DRET

**PRIMER.-** Constitueixen l'objecte d'aquestes actuacions els Decrets del Segon Tinent d'Alcalde núm. 112/2021, de 10.8.2021 en virtut del qual es desestima el recurs de reposició interposat contra l'anterior el Decret 85/2021, de 22.6.2021 pel qual s'acorda: " **PRIMER.-** AVOCAR las competència delegada per aquesta Alcaldia a favor de la Junta de Govern Local en relació al present expedient administratiu i declarar la competència per resoldre'l en el/la Segon/A tinent/a d'alcalde pels motius que s'expressen en la part expositiva.



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <a href="https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html">https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html</a>		Codí Segur de Verificació: S6J1BUKU1YH3UN7665HPUJJS4U3UOTJ	
Data i hora 23/05/2023 11:06	Signat per		





**SEGON.- DESESTIMAR** les al·legacions primera, segona, tercera, quarta, sisena i setena i **ESTIMAR** l'al·legació cinquena presentades .... en virtut dels diferents informes sectorials que s'han emès al respecte i que obren a l'expedient i de l'informe emès per l'arquitecte municipal de data 13 de maig de 2021, transcrit en la part expositiva del present acord.

**TERCER.-DENEGAR** la sol·licitud de llicència d'obres presentada...en base als informes tècnics esmentats a la part expositiva del present acord atès que està destinada a una activitat que no és compatible perquè no disposa de les dotacions sobre els subministres necessaris per al seu desenvolupament en aquest no està garantit el subministrament d'aigua.

**QUART.- DENEGAR** la sol·licitud de llicència presentada...de connexió a la xarxa municipal d'abastament d'aigua per a la construcció i desenvolupament d'una explotació porcina d'engreix al... , en base als informes tècnics esmentats a la part expositiva del present acord atès que les actuacions que l'interessat ha manifestat per escrit resten pendents d'executar i per tant es tracta de solucions futuribles i no materialitzades pel que no és possible tenir coneixement concret del seu resultat ni es pot motivar ni basar la seva autorització en el resultat d'unes actuacions incertes, que no se sap si cobriran o no de forma fefaent les necessitats reals de subministrament d'aigua de l'activitat, que actualment resta pendents, doncs la dotació a la granja del corresponent subministrament d'aigua.

**CINQUÈ.- NO TENIR PER COMUNICADA** l'activitat ramadera d'engreix al...

**SISÈ.- LIQUIDAR** al S.... l'import de 1326,44 euros, en concepte de taxa urbanística per la tramitació de la sol·licitud de llicència d'obres per a la construcció d'una explotació porcina d'engreix al...

**SETÈ.- NOTIFICAR...**"

**SEGON.-** El recurrent fonamenta les seves pretensions en un primer motiu consistent en la nul·litat del Decret d'Alcaldia 85/2021 , de 22 de juny ja que el 2n Tinent d'Alcalde que el dicta no té competències per avocar les competències de l'alcalde en relació a la Junta de Govern Local i en relació als diversos tinent d'alcalde. L'art 43 del RD 2568/1986 assenyala que les delegacions de l'alcaldia s'han de fer per decret de l'alcalde i l'art 47.2 del mateix estableix que les funcions de l'alcalde no podran ser assumides pel tinent d'alcalde sense expressa delegació, que no consta; per la qual cosa el 2n tinent d'alcalde que dicta la resolució és un òrgan manifestament incompetent.



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <a href="https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html">https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html</a>		Codi Segur de Verificació: S6J1BUKU1YH3UN7665HPUJS4U3UOTJ	
Data i hora 23/05/2023 11:06	Signat		





La demandada fa una exposició raonable de les circumstàncies que fonamenten els decrets impugnats; circumstàncies que alhora es desprenen de l'expedient administratiu i que en síntesi, són les següents:

Tant l'alcalde com el 1r tinent d'alcalde, el dia 4.5.2021 havien presentat sengles escrits manifestant que es trobaven incursos en causa legal d'abstenció en el procediment d'autes (fets no qüestionats).

L'art. 76 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de las bases del règim local (LBRL) determina:

*«Sin perjuicio de las causas de incompatibilidad establecidas por la Ley, los miembros de las Corporaciones locales deberán abstenerse de participar en la deliberación, votación, decisión y ejecución de todo asunto cuando concurra alguna de las causas a que se refiere la legislación de procedimiento administrativo y contratos de las Administraciones Públicas. La actuación de los miembros en que concurren tales motivos implicará, cuando haya sido determinante, la invalidez de los actos en que hayan intervenido».*

En aquest cas, es va considerar que en aquells dos membres de la corporació hi concorria la causa d'abstenció referida en la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (LRJSP), article 23.2.a):

*«Tener interés personal en el asunto de que se trate o en otro en cuya resolución pudiera influir la de aquél».* (fet que tampoc es qüestiona)

Per aquest motiu, mitjançant Decret del Segon Tinent d'Alcaldia núm. 47/2018, de 04.05.2018 es va resoldre declarar la concurrència de la causa d'abstenció descrita.

I per la mateixa raó de que els membres corporatius afectats, i per tant obligats a no participar més en l'expedient, eren el mateix alcalde i també el 1r tinent d'alcalde, qui dictà l'esmentat Decret d'Alcaldia núm. 47/2018 va ser la 2a tinent d'alcalde, la Sra.

, ja que en aquest cas no era possible comunicar la causa d'abstenció al superior jeràrquic en els termes de l'art. 23.1 LRJSP doncs l'alcalde no té superior jeràrquic i tenint en compte que -segons l'article 47 ROF- els tinent d'alcalde són els naturalment cridats a la substitució *«en cuanto tales, substituir en la totalidad de sus funciones y por el orden de su nombramiento, al Alcalde, en los casos de ausencia,*



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <a href="https://ejcal.justicia.gencat.cat/AP/consultaCSV.html">https://ejcal.justicia.gencat.cat/AP/consultaCSV.html</a>		Codi Segur de Verificació: S6J1BUKU1YH3UN7665HPUJS4U3UOTJ	
Data i hora 23/05/2023 11:06	Signal pe		





*enfermedad o impedimento que imposibilite a éste para el ejercicio de sus atribuciones»; substitució que es podrà produir en determinats casos sense expressa delegació de l'alcalde, «cuando el Alcalde se ausente del término municipal por más de veinticuatro horas, sin haber conferido la delegación», «cuando por causa imprevista le hubiere resultado imposible otorgarla» o «cuando durante la celebración de una sesión hubiere de abstenerse de intervenir, en relación con algún punto concreto de la misma».*

Així mateix, no és qüestiona que l'òrgan municipal competent per a aquest expedient era la Junta de Govern Local, per raó de la delegació abans assenyalada, i resulta que les dues persones incurses en causa d'abstenció (l'alcalde i el 1r tinent d'alcalde) eren precisament dos dels quatre membres amb dret de vot en la Junta de Govern Local, això impedia que la Junta de Govern Local pogués quedar vàlidament constituïda, o que pogués continuar funcionant quan arribava el torn dels expedients que aquí ens ocupen, atès que per a la seva vàlida constitució s'exigeix «l'assistència d'un terç del seu nombre legal de membres, que mai no pot ésser inferior a tres» (d'acord amb l'article 98.c, i llur remissió en l'article 112.1, del text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, aprovat per Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril).

És per això que des de l'Ajuntament es va resoldre que el 2n tinent d'alcalde dictés el Decret d'Alcaldia núm. 85/2021, de 22.06.2021, prèvia avocació pel referit 2n tinent d'alcalde, en relació amb aquest expedient administratiu, de la competència que en el seu moment l'alcalde havia delegat en favor de la Junta de Govern Local. Possibilitat que està en concordança amb el règim de l'avocació regulat en l'article 10.1 LRJSP, que preveu també aquesta possibilitat «cuando circunstancias de índole técnica, económica, social, jurídica o territorial lo hagan conveniente».

Als anteriors fonaments cal afegir que l'art 23 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, regula l'abstenció com el deure que s'imposa a les autoritats i personal de no intervenir en un procediment en el que els hi correspondria fer-ho, pel fet de concórrer una determinada causa que suposa l'existència d'un conflicte d'interessos en el titular de l'òrgan o en un membre de l'òrgan col·legiat al que correspon conèixer i resoldre un determinat assumpte i entre els motius d'abstenció es troba el de tenir un interès personal, com és el cas. Tant és així que la no abstenció en els casos en els que hi concorri alguna de les circumstàncies establertes per l'esmentat article donarà lloc a la responsabilitat que procedeixi (art 23.5) i la eventual invalidesa dels actes (art 76 Ley 7/1985, de 2 d'abril (LBRL) en relació als membres de les Corporacions locals



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <a href="https://ejcat.justicia.gencat.cat/AP/consultaCSV.html">https://ejcat.justicia.gencat.cat/AP/consultaCSV.html</a>		Codi Segur de Verificació: S6J1BUKU1YH3UN7665HPUIJS4U3UOTJ	
Data i hora 23/05/2023 11:06	Signat per:		





que estableix que "la actuaciones de los miembros en que concurren tales motivos (de abstención) implicará , cuando haya sido determinante, la invalidez de los actos en que hayan intervenido").

En aquest cas, una vegada apreciada i declarada la concurrència d'una causa d'abstenció tant en l'alcalde com en el 1r tinent d'alcalde , tant un com l'altre s'havien d'abstenir d'intervenir en l'assumpte, com així van fer.

I d'acord amb l'art 47.2 del ROF l'alcalde podia ser substituït pels tinentes d'alcalde amb expressa delegació de l'alcalde. L'article 47.2 ROF assenyala que "En los casos de ausencia, enfermedad o impedimento, las funciones del Alcalde no podran ser asumidas por el Teniente de Alcalde a quien corresponda sin expresa delegación, ". Ara bé, pel que fa a dita delegació resulta que d'acordar-se per part de l'alcalde es produiria un resultat jurídicament contradictori, que no es pot admetre, tota vegada que l'alcalde no podia resoldre la sol·licitud de llicència perquè tenia el deure d'abstenir-se però, en canvi, sí que la resoldria un regidor-delegat que a l'actuar per delegació de l'alcalde es considera -per l'art 13.4 de la Llei 30/1992 i actual 9.4 Llei 40/2015- que dita resolució ha estat dictada pel propi alcalde, la qual cosa xocaria amb el seu deure d'abstenció i a l'utilitzar la via de la delegació, jurídicament no s'hauria abtingut, la qual cosa podria comportar que la resolució que es dictés pogués ser impugnada.

D'acord amb l'anterior plantejament el fet que no consti un acord de delegació de l'alcalde no pot ser causa de nul·litat de l'acord adoptat .

**TERCER.-** El segon motiu al·legat consisteix en el fet que les llicències tenen naturalesa reglada i les llicències per a l'edificació en sòl no urbanitzable s'han de concedir fixant les condicions especials que s'hauran d'adoptar per a l'obtenció dels subministraments necessaris (art 51.2 DL 1/2010). Per tant, l'ajuntament demandat hauria d'haver concedit la llicència de construcció sol·licitada condicionada a adoptar les mesures necessàries, a càrrec de l'interessat, per a l'obtenció del subministrament d'aigua.

Segons l'actora, d'acord amb l'art 51.2 DL 1/2010 s'haurien d'atorgar les llicències municipals per a l'edificació en sòl no urbanitzable encara que no es disposi dels subministraments necessaris. L'art. 51.2 del Decret Legislatiu 1/2010 estableix:



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <a href="https://ejcat.justicia.gencat.ca/IAF/consultaCSV.html">https://ejcat.justicia.gencat.ca/IAF/consultaCSV.html</a>		Codi Segur de Verificació: S6J1BUKU1YH3UN7665HPUIJS4U3UOTJ	
Data i hora 23/05/2023 11:06		Signat pe	





*«Les llicències municipals per a l'edificació en sòl no urbanitzable han de fixar les condicions especials que s'han d'adoptar, a càrrec de les persones interessades, per a l'obtenció dels subministraments necessaris i l'assoliment dels nivells de sanejament adequats, amb les degudes garanties de seguretat, salubritat i no-contaminació que tinguin en compte els riscos geològics, naturals i tecnològics».*

Aquest article no diu que s'hagi d'atorgar les llicències encara que no disposin dels subministraments sinó que tenint en compte que es tracta de sòl no urbanitzable, en el cas que sigui viable el seu atorgament exigeix una precaució especial i per això determina que cal que fixin les "condicions especials", és a dir, les condicions indispensables per que sigui efectiva la llicència, tant "dels subministraments necessaris" com de "l'assoliment dels nivells de sanejament adequats", i sempre "amb les degudes garanties de seguretat, salubritat i no-contaminació" i que a més "tinguin en compte els riscos geològics, naturals i tecnològics".

Doncs bé, en aquest cas, la darrera proposta del recurrent per a garantir el suficient subministrament d'aigua per a l'explotació porcina consisteix en el fet que cercaria i intentaria trobar dins de la parcel·la un pou d'aigües freàtiques i eventualment fer també una prospecció de pous secundaris en altres parcel·les del mateix propietari. Aquestes propostes no encaixen en les exigents garanties i condicions especials que estableix l'art. 51.2; menys encara quan el propi informe complementari de l'enginyer agroambiental i del paisatge Sr. [redacted], de data 5.6.2020, aportat per l'actor, assenyalava que "la possibilitat d'abastiment d'aigua de l'explotació mitjançant la construcció d'un pou es molt baixa o elevadament costosa donada la fondària dels pous fins trobar l'aqüífer confinat sense garanties de disposar d'un cabal suficient per l'abastiment diari dels animals." Conclusió que està en sintonia amb l'informe de l'ACA de 8.10.2018 exposa també que "No hi masses d'aigua subterrànies a l'àmbit del projecte"

**QUART.-** L'actora també al·lega que el seu pare ja va comunicar a l'ACA la seva intenció de construir un pou de fins a 7000m3 d'aigua anuals i presentà la comunicació a l'ACA que en un primer moment fou denegada però que després la tingué per comunicada mitjançant resolució de 13 de juny de 2022. Entén que disposa de la facultat d'obtenció de subministrament d'aigua fins a 7000 m3 anuals, per tant el motiu pel qual es denega la llicència no té sentit i, en tot cas, d'acord amb l'art. 51.2 del TRLUC, s'hauria d'haver condicionat la llicència a l'obtenció del subministrament d'aigua.



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <a href="https://ejcat.justicia.gencat.ca/IA/consultaCSV.html">https://ejcat.justicia.gencat.ca/IA/consultaCSV.html</a>	Codi Segur de Verificació: S6J1BUKU1YH3UN7665HPUIJS4U3UOTJ
Data i hora 23/05/2023 11:06	Signat per



