


Codi Segur de Verificació: 0aadedfa-8cd0-41b1-a561-067170f4b220
 Origen: Administració
 Identificador document original: ES_L01081228_2020_6452817
 Data d'impressió: 26/06/2020 14:02:52
 Pàgina 1 de 14

SIGNATURES
 Cap signatura aplicada

	ANGEL QUEMADA CUATRECASAS		Referencia	44453
	Ciènte	AJUNTAMENT DE MEDIONA		
	Letrado	DAVID RANCAÑO CANO		
	Procedimiento	7/18 D	JUZGADO CONTENCIOSO 4	
	Notificación	08/05/2020	Resolución	05/05/2020
	Procesal			

Juzgado de lo Contencioso Administrativo nº 04 de Barcelona

Avenida Gran Vía de les Corts Catalanes, 111, edifici I - Barcelona - C.P.: 08075

TEL.: 93 5548459
 FAX: 93 5549783
 EMAIL: contencios4.barcelona@xij.gencat.cat

N.I.G.: 0801945320188000132

Procedimiento ordinario 7/2018 -D

Materia: Altres

Entidad bancaria BANCO SANTANDER:
 Para ingresos en caja. Concepto: 0905000093000718
 Pagos por transferencia bancaria: IBAN ES55 0049 3569 9200 0500 1274.
 Beneficiario: Juzgado de lo Contencioso Administrativo nº 04 de Barcelona
 Concepto: 0905000093000718

Parte recurrente/Solicitante/Ejecutante: JOSEP
 MORGADAS TUTUSAUS
 Procurador/a: Francesc Ruiz Castel
 Abogado/a: Judith Roig Ollé

Parte demandada/Ejecutado: AGENCIA CATALANA
 DE L'AGUA, AJUNTAMENT DE MEDIONA
 Procurador/a: Angel Quemada Cuatrecasas
 Abogado/a:
 Abogado/a de la Generalitat

SENTENCIA Nº 66/2020

Magistrado: Joan Ficapal Cusi

Barcelona, 5 de mayo de 2020

Juan Ficapal Cusi, Magistrado-Juez en sustitución del Juzgado de lo Contencioso-administrativo nº 4 de Barcelona y su provincia, he visto el recurso promovido por D. JOSEP MORGADAS TUTUSAUS contra la AGENCIA CATALANA DEL AGUA y el AYUNTAMIENTO DE MEDIONA, y en el ejercicio de las facultades que me confieren la Constitución y las Leyes de España, y en nombre de S.M. El Rey, he dictado la siguiente resolución,

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- Interpuesto el recurso en el plazo prefijado en la Ley Jurisdiccional, se le dio el trámite procesal adecuado, ordenándose reclamar el expediente administrativo. Recibido el expediente se puso de manifiesto el mismo en Secretaría a la parte recurrente para que formulara su demanda dentro del plazo legal, lo que así hizo, alegando los hechos y fundamentos de derecho que estimó precisos en orden a sus pretensiones, suplicando al Juzgado que dictara sentencia estimatoria del mismo.

SEGUNDO.- Se dio traslado del escrito de demanda a la representación de las demandadas para que lo contestaran, como así hicieron en tiempo y forma.

Codi Segur de Verificació: 9E4T3SVD1588Y174ADVQBIEV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Joan;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejcat.justicia.gencat.cat/AP/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25





TERCERO.- A través del correspondiente Auto se recibió el pleito a prueba que debía versar sobre los puntos de hecho interesados por las partes. Propuesta y admitida la que fue en forma, se practicó con el resultado que consta en autos.

CUARTO.- Por providencia se acordó que las partes formularan sus conclusiones por escrito, lo que así hicieron quedando el procedimiento concluso para sentencia.

QUINTO.- La cuantía de este procedimiento quedó fijada por Decreto de fecha 10 de octubre de 2018 en indeterminada.

SEXTO.- Por Auto de fecha 26 de enero de 2018, se denegó la medida cautelar solicitada, siendo ratificado por Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña de fecha 4 de abril de 2019.

SÉPTIMO.- En la tramitación de este procedimiento se han cumplido todos los trámites legales.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Se recurre la resolución dictada por el Director de la Agencia Catalana del Agua de fecha 18 de octubre de 2017 que desestima el recurso de reposición contra la resolución de fecha 21 de marzo de 2017 que deniega la solicitud del recurrente de fecha 21 de agosto de 2015 de autorización e inscripción de aprovechamiento de aguas subterráneas de hasta 7.000 m3 anuales de dos pozos situados en el término municipal de Mediona y se le requiere para que en el plazo de dos meses acredite el sellado de los pozos.

Invoca la recurrente básicamente los siguientes motivos de impugnación:

1.- Estos pozos del Rieral tienen escasa profundidad, explotan el agua proveniente del aluvial y no sacan el agua del acuífero Carne-Capellades que está protegido por el Plan de Ordenación de Extracciones del acuífero Carne-Capellades para las aguas subterráneas pues, según informe pericial del geólogo Sr. Xavier Alemany Monsó, anexo a la demanda, no hay conexión entre los cursos de agua superficial y el acuífero Carne-Capellades, ya que ambos cursos funcionan independientemente: *"existen 2 acuíferos, uno superior de escasa extensión y espesor, desarrollado sobre los depósitos aluviales de gravas y bloques que almacena el agua que discurre por el sistema fluvial de la riera de Mediona, y otro confinado en los niveles de calcáreas inferiores, por debajo de la unidad geológica impermeable del Keuper, correspondiente al*

Codi Segur de Verificació: 9E4T3SVDI588Y174ADVQ8EIEV3Y2IV

Signat per: Ficapal Cusi, Joan;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejcat.justicia.gencat.cat/AP/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25





acuífero protegido del Carme-Capellades y que es el que se cita en el Pla d'ordenació d'extraccions de l'aquífer Carme-Capellades. Ambos acuíferos funcionan independientemente puesto que están separados por el nivel impermeable del Keuper, de modo que la explotación del agua que circula entre la(s) gravas y bloques del sistema fluvial de la riera de Mediona, no debería afectar ni en cantidad (niveles freáticos) ni en calidad las aguas del acuífero protegido del Carme-Capellades.”.

2- Los pozos son propiedad del recurrente;

3.- Desde el año 1991 se utilizan los pozos para uso ganadero de donde se obtiene el único recurso hídrico para las granjas; e

4.- Imposibilidad de conectarse con la red municipal; destaca que el coste de la infraestructura haría inviable la explotación ganadera. Acompaña informe de valoración económica referente a la conexión a la red municipal de agua de cuatro explotaciones ganaderas emitido por el ingeniero técnico agrícola, Sr. Ramón Redolad Sardaños, que concluye que *“la connexió a la xarxa municipal de les quatre explotacions suposa un cost molt elevat, i per tant és una tipologia d'expedients que es veuen inclosos en la interpretació del POE de 15/04/2010, que estableix que “es poden legalitzar les concessions per a explotacions ramaderes que no poden connectar-se a cap xarxa municipal”, en aquest cas pel seu elevat cost.”*

Por todo ello, solicita la parte actora que este Juez estime la demanda y anule la resolución impugnada y acuerde autorizar el aprovechamiento de aguas subterráneas solicitado, con imposición de costas a la Administración.

Tanto la Agencia Catalana del Agua como el Ayuntamiento de Mediona se oponen a las alegaciones y pretensiones de la parte demandante, según consta en autos, solicitando la desestimación del recurso, con imposición de costas a la actora.

SEGUNDO.- El recurrente vuelve a insistir ante los Juzgados de esta Jurisdicción en su solicitud de aprovechamiento de aguas subterráneas de hasta 7.000 m3 anuales de dos pozos situados en el término municipal de Mediona por necesidades de explotación, pretensión de la que conoció con anterioridad el Juzgado Contencioso nº 6 de Barcelona que dictó Sentencia de fecha 8 de junio de 2011, ratificada por el Tribunal Superior de Justicia de Cataluña, Sala de lo Contencioso, Sección 5ª, en su Sentencia de fecha 18 de julio de 2014, nº de Recurso 466/2011, nº de Resolución 644/2014, ponente Dª. Ana Rubira Moreno, estableciendo este último los siguientes fundamentos de derecho:

Codi Segur de Verificació: 9E4T3SVD1S8B1Y174ADVQ8E1EV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Jòan;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejcat.justicia.gencat.cat/API/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25





“PRIMERO.- Como se ha adelantado en los antecedentes de hecho, el recurso de apelación tiene por objeto la sentencia dictada el 8 de junio de 2011 por el Juzgado de lo Contencioso Administrativo número 6 de Barcelona, que desestima el recurso formulado contra la resolución dictada el 9 de diciembre de 2009 por el Director de la Agència Catalana de l'Aigua, que desestimaba el recurso de reposición formulado contra la resolución de 13 de febrero de 2009, que desestimaba la solicitud de aprovechamiento de aguas subterráneas por un volumen inferior a 7.000 m3 anuales, en el término municipal de Mediona.....

La resolución denegatoria de 13 de febrero de 2009 se sustenta en el informe técnico emitido el 1 de octubre de 2008, en el que se recoge indicación de que el acuífero Carme-Capellades fue declarado provisionalmente sobreexplotado (edicto de 18 de junio de 2001) y conforme a lo establecido en el artículo 52.2 de la Ley de Aguas, se acordó como medida preventiva la suspensión del derecho de abertura de nuevas captaciones, y también se declaró sobreexplotado en el Plan de Ordenación de extracciones del citado acuífero (edicto 28 de diciembre de 2006), concluyendo que el citado Plan no contempla otorgar nuevos títulos privativos para los usos agrícola y ganadero pedidos, cuando las extracciones existentes superan el volumen de gestión admisible.

De conformidad con lo establecido en el artículo 54.1 de la Ley 29/1985, de 2 de agosto, de Aguas, mediante acuerdo de fecha 3 de mayo de 2001, modificado el 26 de julio de 2001, la Agència Catalana de l'Aigua aprobó la declaración provisional de sobreexplotación del acuífero Carme-Capellades, declaración que comportaba la paralización de todos los expedientes de autorización de investigación de aguas subterráneas y de concesión de aguas subterráneas y la suspensión del derecho de apertura de nuevas captaciones. El 11 de diciembre de 2006 la misma Agència, de conformidad con lo establecido en el artículo 171 del Real Decreto 849/1986, de 11 de abril, por el que se aprueba el Reglamento del Dominio Público Hidráulico que desarrolla los títulos preliminar, I, IV, V, VI, VII y VIII del texto refundido de la Ley de Aguas, aprobado por el Real Decreto Legislativo 1/2001, de 20 de julio, aprobó el Plan de ordenación de explotaciones del citado acuífero, cuyo artículo 10 tras disponer la continuación de la tramitación de las solicitudes de concesiones de agua, de autorizaciones para aprovechamientos de hasta 7.000 m3 anuales, establece en su apartado 2 que no se podrán otorgar nuevos títulos para usos privativos del agua si se supera el volumen admisible de gestión en el polígono correspondiente, salvo de los usos de abastecimiento de poblaciones que no puedan ser atendidos por otros medios.

El Decreto 328/1988, de 11 de octubre, por el que se establecen las normas de protección y adicionales en materia de procedimiento en relación con diversos acuíferos de Catalunya, en su artículo 9 dispone que los aprovechamientos de aguas subterráneas de un volumen total anual no superior a 7.000 metros cúbicos, a los que se refiere el artículo 52.2 de la Ley de Aguas, requerirán en todo caso de autorización previa de la Junta d'Aigües.....

Codi Segur de Verificació: 9E4T3SVDI588Y174ADVQBIEV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Joan;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejusticia.justicia.gencat.cat/AP/consultatitacsv.html>

Data i hora 06/05/2020 09:25





Codi Segur de Verificació: 9E473SVD158B1Y174ADVQBIEV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Joan;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejeicat.justicia.gencat.cat/AP/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25

Tras la declaración de sobreexplotación y aprobación del Plan de Ordenación de extracciones del acuífero Carme-Capellades, la superación del volumen de extracciones admisibles obstaba la inscripción solicitada por el aquí apelante y cualquier otra inscripción, de forma que la alegada, pero no probada, inscripción de otros aprovechamientos no resultaría decisiva al resolver sobre la conformidad o no a derecho del acto recurrido, ya que es constante la indicación del Tribunal Constitucional en el sentido de que "la equiparación en la igualdad ha de ser dentro de la legalidad y solo entre actuaciones idénticas que sean conformes al ordenamiento jurídico pero nunca fuera de la legalidad", "sin que exista un derecho a que se disponga un trato igualitario en la ilegalidad" (STC 27/2001).

TERCERO.- En el escrito de interposición del recurso de apelación se pone de manifiesto que la solicitud presentada el 25 de julio de 2000 para obtener autorización para la abertura de un nuevo pozo se hizo para poder cubrir la necesidades de la explotación del aquí apelante, habida cuenta que la instalación de una industria papelera en el polígono Can Xombo había provocado una merma en el caudal de agua obtenido, razón por la que se estima que las consideraciones sobre la sobreexplotación del acuífero Carme-Capellades no serían de aplicación.

Como se ha expresado con anterioridad, tras la publicación o demanialidad de las aguas superficiales y subterráneas operada por la Ley 29/1985, de 2 de agosto, de Aguas, la adquisición del derecho al uso privativo del dominio público hidráulico requiere disposición legal o concesión administrativa, de otorgamiento reglado (artículo 83 y siguientes del Real Decreto 849/1986, de 11 de abril, por el que se aprueba el Reglamento del Dominio Público Hidráulico), de forma que, no quedando acreditada la titularidad por el aquí apelante de ningún aprovechamiento de aguas, la solicitud presentada el 25 de julio de 2000 también se encontraba sujeta a la observancia de lo establecido en el Plan de Ordenación de extracciones del acuífero de constante cita, aprobado el 11 de diciembre de 2006, cuyo artículo 10, como se ha visto, al regular la solicitud de autorización de aprovechamientos de agua, dispone en su apartado 2 que no se podrán otorgar nuevos títulos para usos privativos del agua si se supera el volumen admisible de gestión en el polígono correspondiente, salvo de los usos de abastecimiento de poblaciones que no puedan ser atendidos por otros medios."

En el presente caso, el recurrente presentó por correo administrativo el 21 de agosto de 2015 solicitud de autorización e inscripción de aprovechamiento de aguas subterráneas de hasta 7.000 m3 anuales de dos pozos situados en el término municipal de Mediona (folio 55), acompañando informe de Agrozarxa firmado por el ingeniero técnico agrícola, Sr. Ramón Redolad Sardaños, que se fundamenta en las necesidades de agua para uso ganadero de 5.931,25 m3





anuales (folios 1 a 54), que fue informada desfavorablemente el 18 de noviembre de 2015 por el ingeniero asesor del Ayuntamiento por considerar que "l'aprofitament que es sol·licita és de titularitat municipal i es troba en un(s) terrenys també de propietat municipal", según documentación que acompaña (folios 63 a 66), por el informe técnico de la Agencia Catalana del Agua (ACA) de 11 de diciembre de 2015 (folios 67 y 68) y por el informe del Departamento de Concesiones de la misma ACA que concluye que "s'informa desfavorablement l'aprofitament d'aigües subterrànies sol·licitat pel Sr. Josep Morgades Tutusaus per a ús ramader de 4 granges d'engreix de vedells a Mediona (Figura 2) a partir dels 2 pous descrits a la Taula 1 (Figura 1), atès que no compleix tots els requisits necessaris per tal que s'hi pugui aplicar la interpretació del POE de l'aqüífer del Carme-Capellades que va ser aprovada per l'Assessoria Jurídica d'aquesta Agència en data 15/04/2010. El caràcter negatiu del present informe es fonamenta en l'evidència que el dipòsit que recull l'aigua procedent d'ambdós pous dista 375 m en línia recta de l'últim punt amb accés a la xarxa municipal d'aigua potable del sector "Cal Xombo", per la qual cosa hom conclou que la finca haurà de connectar-se a aquesta xarxa. El present informe no aborda la qüestió de la propietat dels pous, per bé que aquest és un assumpte reivindicatiu fa temps per part de l'Ajuntament de Mediona. Sense perjudici del que es pugui dictaminar per part de les instàncies competents en aquest respecte, des de l'Agència Catalana de l'Aigua es considera que l'Ajuntament hauria d'aplicar-hi unes tarifes que no comprometin la viabilitat de l'activitat ramadera a la finca i que els 2 pous haurien de ser conservats com a possible reforçament de l'abastament futur, bé per a la xarxa d'aigua potable o bé per a usos municipals, sempre i quan la seva explotació sigui prèviament autoritzada per aquesta Agència" (folios 70 a 75); por resolución del ACA de 10 de junio de 2016 se denegó la solicitud (folios 80 a 82); presentado recurso de reposición (folios 87 a 92) y escrito del Ayuntamiento que solicita la inscripción de los pozos a su nombre (folio 93), previa propuesta de resolución (folios 94 a 97), por resolución de 21 de septiembre de 2016 se retrotrajeron las actuaciones (folios 98 a 101); el recurrente presentó alegaciones al informe del Departamento de Concesiones del ACA (folios 109 a 119) y previo informe desfavorable del citado Departamento de Concesiones (folios 120 a 122) e informe del ingeniero asesor municipal (folio 131), por resolución de fecha 21 de marzo de 2017 se denegó al recurrente la solicitud de autorización e inscripción de aprovechamiento de aguas subterráneas de hasta 7.000 m3 anuales de los dos pozos y se le requirió para que en el plazo de dos meses acreditara su sellado (folios 132 a 137); interpuesto recurso de reposición (folios 142 a 149), el Director de la Agencia Catalana del Agua emitió resolución desestimatoria de fecha 18 de octubre de 2017 (folios 169 a 174), objeto del presente recurso contencioso. Por Auto de fecha 26 de enero de 2018 se denegó la medida cautelar de suspensión del acuerdo de sellado de los dos pozos, el cual fue ratificado por Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña de fecha 4 de abril de 2019 en la que se indica que "El Sr. Morgadas ha tornat a insistir, davant d'aquest Tribunal, en la impossibilitat de mantenir la seva activitat ramadera sense l'aprofitament dels pous objecte de la controvèrsia principal. Tanmateix, aquest Tribunal haurà de corroborar les apreciacions fetes pel Jutjat d'instància, atès que les observacions de l'apel·lant sobre la dificultat d'obtenir una connexió a la xarxa municipal de

Codi Segur de Verificació: 9E473SVD1588Y174ADVQBIEV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Joan;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejusticia.justicia.gencat.cat/AP/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25





subministrament d'aigua potable, no passen de ser meres conjetures. A banda que res impediria que el recurrent es proveís d'aigua transportada en camió, durant la tramitació de la dita connexió o, de ser el cas, durant la regularització de la seva situació davant l'Agència Catalana de l'Aigua."

La resolució de fecha 21 de marzo de 2017 que denegó la solicitud del recurrente se fundamenta en que:

"7.- D'acord amb el que disposa l'apartat 4 de l'article 108 del Real decret 849/1986, d'11 d'abril pel que s'aprova el Reglament del domini públic hidràulic, en cas que la petició formulada per l'interessat sigui incompatible amb el Pla Hidrològic de Conca, es resoldrà la denegació de la concessió sol·licitada.

El(s) pous objecte d'aquesta concessió es troben al polígon de gestió P1 del Carme-Capellades i a tocar del marge de la Riera de Mediona. Per tant, es troben en un àmbit declarat sobreexplotat on només són factibles noves concessions per a abastament (tret d'expedients que estiguessin en tràmit a l'entrada del POE, publicat el 15/01/2007) o, d'acord amb la interpretació del POE que es va fer el 15/04/2010, per a explotacions ramaderes que no puguin connectar-se a cap xarxa municipal.

L'informe tècnic en què es basa la denegació se centra en la incompatibilitat de l'aprofitament sol·licitat amb la planificació hidrològica vigent, és a dir, amb el POE del Carme-Capellades. Mitjançant l'escrit de l'ajuntament de Mediona s'adjuntava un plànol de la xarxa potable al sector de "Cal Xombo" i la ubicació aproximada del dipòsit que acumula l'aigua potable procedent dels 2 pous del Sr. Morgades Tutusaus. En base a la situació exacta del dipòsit esmentat i a la situació exacta de l'últim punt de la xarxa municipal, es conclou que la distància que separa ambdós punts és de 375 m, mesurada en línia recta.

Per això, l'informe de la Unitat Tècnica considera que la connexió a la xarxa municipal és perfectament factible perquè la distància que els separa és petita i que es podria aprofitar el mateix camí d'accés."

TERCERO.- En primer lugar, la parte actora alega que estos pozos del Rieral tienen escasa profundidad, explotan el agua proveniente del aluvial y no sacan el agua del acuífero Carme-Capellades que está protegido por el Plan de Ordenación de Extracciones del acuífero Carme-Capellades para las aguas subterráneas pues, según informe pericial del geólogo Sr. Xavier Alemany Monsó, anexo a la demanda, no hay conexión entre los cursos de agua superficial y el acuífero Carme-Capellades, ya que ambos cursos funcionan independientemente: *"existen 2 acuíferos, uno superior de escasa extensión y espesor, desarrollado sobre les depòsitos aluviales de gravas y bloques que almacena el agua que discurre por el sistema fluvial de la riera de Mediona, y*

Codi Segur de Verificació: 9E473SVDI588Y174ADVQ8EIEV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Jòani;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejeicat.justicia.gencat.cat/AP/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25





otro confinado en los niveles de calcáreas inferiores, por debajo de la unidad geológica impermeable del Keuper, correspondiente al acuífero protegido del Carme-Capellades y que es el que se cita en el Pla d'ordenació d'extraccions de l'aquífer Carme-Capellades. Ambos acuíferos funcionan independientemente puesto que están separados por el nivel impermeable del Keuper, de modo que la explotación del agua que circula entre la(s) gravas y bloques del sistema fluvial de la riera de Mediona, no debería afectar ni en cantidad (niveles freáticos) ni en calidad las aguas del acuífero protegido del Carme-Capellades.”.

En relación a esta alegación, la resolución dictada por el Director de la Agencia Catalana del Agua de fecha 18 de octubre de 2017 que desestima el recurso de reposición contra la resolución de fecha 21 de marzo de 2017 que deniega la solicitud del recurrente, establece:

“Quart.- Sense entrar en la problemàtica dels pous que el recurrent intenta legalitzar, ja que, tal com s'ha posat de manifest en els informes tècnics de l'ACA, és un tema que s'ha de dirimir davant d'altres instàncies, analitzarem les dues principals argumentacions esgrimides pel recurrent: Ubicació dels pous, usos i volums demanats i principalment la possibilitat o no de connexió amb la xarxa potable.

En primer lloc i respecte de la ubicació dels pous, hem de dir que no és un fet controvertit que els pous es troben al polígon de gestió P1 de l'aquífer protegit Carme-Capellades i a tocar del marge dret de la Riera de Mediona, per tant, es troben dins d'un àmbit declarat sobreexplotat on només són factibles noves concessions per a abastament (tret d'expedients que estiguessin en tràmit a l'entrada del POE publicat el 15 de gener de 2007) o gràcies a la interpretació més flexible del POE que es va fer el 15 d'abril de 2010, per explotacions ramaderes.

A més, el Pla d'Ordenació d'Explotacions (POE) del Carme-Capellades no estableix cap diferència sobre la forma d'explotar els pous, és a dir, aplica a qualsevol captació, especialment en zones com ara el polígon de recàrrega on es troba el municipi de Mediona en determinats sectors del polígon de descàrrega.

En conseqüència, no podem acceptar l'argumentació del recurrent sobre que el POE només protegeix les aigües subterrànies i no les subàlvies i que, per tant, els pous no estan perjudicant l'aquífer”

En este mismo sentido, el informe de la Unidad Técnica del Departamento de Concesiones del ACA (folios 120 a 122) valoraba que:

Codi Segur de Verificació: 9E473SVD158B1Y174ADVQBIEV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Jòani;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejusticia.justicia.gencat.cat/AP/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25





“El POE C-C no estableix cap diferència sobre la formació explotada pels pous. Per tant, aplica a qualsevol captació, especialment en zones com ara el polígon de recàrrega on es troba el municipi de Mediona i en determinats sectors del polígon de descàrrega.”

Asimismo, el informe del mismo Departamento de Concesiones anexo al escrito de contestación a la demanda del ACA, indica que (doc. 8):

“És irrellevant si els 2 pous pretesos pel demandant exploten els aqüífers principals del C-C o un de més superficial, perquè, deixant de banda la unicitat del cicle hidrològic, tant la delimitació de l'aqüífer (Decret 328/1988) com de la massa d'aigua subterrània (planificació hidrològica) no estableixen diferències en la vertical: tots els aqüífers dins els seus àmbits en formen part.”

Por otro lado, el artículo 1 del Plan de Ordenación de Extracciones (POE) del acuífero Carme-Capellades establece:

“Les determinacions del present Pla d'ordenació d'extraccions són aplicables en l'àmbit territorial de l'aqüífer Carme-Capellades, delimitat en l'epígraf 5 de l'annex 1 del decret 328/1988, d'11 d'octubre, pel qual s'estableixen normes de protecció i addicionals en matèria de procediment en relació amb diversos aqüífers de Catalunya.”

En consecuencia, la alegada falta de conexión entre los cursos de agua superficial y el acuífero Carme-Capellades, por lo que entiende la actora que no debería afectar ni en cantidad (niveles freáticos) ni en calidad las aguas del acuífero protegido del Carme-Capellades, carece de fundamento, pues el Plan de Ordenación de Extracciones del acuífero Carme-Capellades incluye todas las aguas subterráneas de su ámbito territorial (art. 1 POE), resultando irrelevante, tal como indica el ACA, que los pozos exploten el acuífero principal u otro más superficial, pues el POE no establece ninguna diferencia y éste se aplica a cualquier captación, siendo indiscutido que los pozos se hallan en el polígono P1 del acuífero protegido Carme-Capellades, muy cerca de la riera de Mediona, dentro de un ámbito declarado sobreexplotado.

Por otro lado, en relación a la falta de conexión entre los cursos de agua superficial y el acuífero a que se refiere en su informe el geólogo de la actora, no deja de ser una mera conjetura, pues dice que dicha falta de conexión es “razonable” (página 23) y no se basa en un trabajo de campo, sino en estudios genéricos realizados por terceros y, por la misma razón, tampoco puede considerarse acreditado que las extracciones de agua pretendidas no perjudiquen al acuífero Carme-Capellades.

Codi Segur de Verificació: 9E473SVD1S8B1Y174ADVQBIEV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Joan;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejcat.justicia.gencat.cat/AP/consultatitacsv.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25





Finalmente, a estas alturas, supone una manifiesta contradicción que la parte actora niegue que las aguas que capta a través de estos dos pozos pertenezcan al acuífero Carme-Capellades y a la vez presente una solicitud de aprovechamiento de aguas subterráneas que se hallan en el ámbito territorial de este acuífero, no siendo esta la primera vez que realiza tal solicitud, como se ha visto más arriba.

CUARTO.- En cuanto a que los pozos son propiedad del recurrente, este Juez no tiene competencia alguna para decidir sobre la propiedad del terreno en el que se encuentran los pozos y de los mismos, ya que la jurisdicción civil es la que tiene atribuida, con carácter exclusivo, la competencia en materia de derechos reales, conforme a lo establecido en los artículos 9 y 22 de la Ley Orgánica del Poder Judicial, en relación con el artículo 3.a) de la Ley de la Jurisdicción, y será ante dicha jurisdicción donde las partes deban plantear la cuestión de la propiedad de los pozos. En el mismo sentido se ha pronunciado reiteradamente nuestro Tribunal Supremo, una muestra de cuyas sentencias se citan por las demandadas en sus respectivos escritos de contestación a la demanda.

QUINTO.- También alega la actora que desde el año 1991 se utilizan los pozos para uso ganadero de donde se obtiene el único recurso hídrico para las granjas, no obstante, dicho disfrute sin título no ampara para obtener la autorización e inscripción del aprovechamiento de aguas subterráneas solicitado.

SEXTO.- Asimismo, alega la actora la imposibilidad de conectarse con la red municipal; destaca que el coste de la infraestructura hace inviable la explotación ganadera. Acompaña informe de valoración económica referente a la conexión a la red municipal de agua de las cuatro granjas de terneros de engorde del recurrente emitido por el ingeniero técnico agrícola, Sr. Ramón Redolad Sardaños, que concluye que *"la connexió a la xarxa municipal de les quatre explotacions suposa un cost molt elevat, i per tant és una tipologia d'expedients que es veuen inclosos en la interpretació del POE de 15/04/2010, que estableix que "es poden legalitzar les concessions per a explotacions ramaderes que no poden connectar-se a cap xarxa municipal", en aquest cas pel seu elevat cost."* (página 12).

No obstante, en contra de lo manifestado por la actora, la conexión a la red municipal de agua potable es perfectamente factible dada la escasa distancia entre el depósito que acumula el agua de los dos pozos y la red de agua potable -375 m en línea recta-, tal como apunta el informe de la Unidad Técnica del Departamento de Concesiones del ACA (folio 75), y no se ha acreditado que el recurrente no pudiera conectarse, tal como consta en el informe de la misma Unidad Técnica (folio 122):

Codi Segur de Verificació: 9E473SVDL588Y174ADVQBIEV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Joan;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejeica.justicia.gencat.cat/AP/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25





“És factible la connexió de la finca a la xarxa d'aigua potable. El document posterior d'interpretació d'alguns dels preceptes del POE Carme-Capellades no establia una distància màxima o criteri equivalent per tal d'exigir la connexió a xarxa a les explotacions ramaderes o habitatges amb captacions pròpies d'aigua subterrània, però en el cas del Sr. Morgades Tutusaus resulta evident que és totalment factible i que la distància real mesurada pel mateix interessat (uns 500 m) no resulta pas extraordinària i és molt inferior als llandars que s'havien valorat com a possibles referències” y concluye que “Es reitera l'informe desfavorable a la concessió d'aigües subterrànies sol·licitada pel Sr. Josep Morgades Tutusaus per a ús ramader de 4 granges d'engreix de vedells a Mediona, atès que l'explotació agropecuària pot i deu connectar-se a la xarxa municipal d'aigua potable (distant 500 m en total), tal com es desprèn del POE C-C i de la interpretació aprovada per l'Assessoria Jurídica d'aquesta Agència en data 15/04/2010.”

Además, también figura en el expediente informe del ingeniero asesor del Ayuntamiento en el que no ponía obstáculos a la conexión (folio 131):

“... atenent a que en l'actualitat no existeix xarxa d'abastament d'aigua potable en els terrenys on s'ubica l'activitat ramadera del Sr. Josep Morgades Tutusaus, el tècnic que sotasigna entén que tan bon punt els dos pous que són objecte de l'expedient referenciat estiguin inscrits a nom de l'Ajuntament de Mediona tal com aquest ha sol·licitat a l'ACA reiteradament, aquest podrà fer arribar l'aigua des dels mateixos a l'esmentada explotació ramadera establint-se una quota de connexió i una tarifa de consum que no comprometin el normal desenvolupament de l'activitat.”

De ahí que la resolución impugnada del Director de la Agencia Catalana del Agua de fecha 18 de octubre de 2017 señalara que:

“Cinquè.- En segon lloc i sobre la possibilitat de connexió a xarxa, argumenta el recurrent la inseguretat jurídica que existeix sobre aquest punt.

Doncs bé, l'informe previ a la tramitació de l'aprofitament d'aigües subterrànies sol·licitat pel recurrent per a ús ramader a Mediona, dins l'aqüífer del Carme-Capellades, ja considerava que la connexió a la xarxa municipal era perfectament factible, i ho justificava, atenent a la petita distància que els separava del dipòsit que acumula l'aigua procedent dels dos pous del recurrent a la xarxa potable de “Cal Xombo”, podent aprofitar fins i tot el camí d'accés per fer-ho més fàcil.

Contra aquesta argumentació, el recurrent s'oposa dient que la distància és més gran que la marcada per l'Ajuntament, però és tant petita la diferència de metres

Codi Segur de Verificació: 9E473SVD1588Y174ADVQBIEIEV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Joan;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejeicat.justicia.gencat.cat/AP/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25





(13 m) que no es pot considerar prou elevada com per no fer factible aquesta connexió."

Y el informe del Departamento de Concesiones del ACA anexo al escrito de contestación a la demanda del ACA, en relación a los costes de conexión a la red, indica (doc. 8, página 4):

"Com s'ha indicat, l'abastament en baixa correspon als ens municipals. L'ACA no pot envair competències que, en aquest cas, han de ser gestionades per l'Ajuntament de Mediona, qui va deixar clara la viabilitat de connectar la finca del Sr. Morgades Tutusaus a la xarxa pública. Mai no es qüestiona quins són els costos repercutits per les corporacions municipals per aquestes connexions, que poden comportar despeses significatives per l'alta i per les obres de l'escomesa necessària, però això afecta a tota la ciutadania per igual.

Probablement, el que omet el demandant és que la seva negativa a connectar-se a la xarxa es deu a l'increment dels costos per haver d'abonar la tarifa que hi establís l'Ajuntament. En aquest sentit, hi cal fer dues apreciacions:

.- L'aigua subterrània, almenys fins ara, no està subjecta a la liquidació del cànon de l'aigua perquè (per raons merament polítiques) la normativa tributària n'eximeix del pagament a les explotacions ramaderes, en suposar que no generen contaminació envers el medi.

.- El demandant porta dècades utilitzant gratis l'aigua d'uns pous que l'Ajuntament de Mediona afirma que són de propietat municipal, de manera que hom pot considerar que ja hauria amortitzat amb escreix qualsevol despesa d'alta i connexió a la xarxa pública.

.- Des de l'ACA, s'ha exhortat l'Ajuntament de Mediona a establir una tarifa ajustada a la realitat del municipi i de l'explotació per tal que se'n dificulti la viabilitat econòmica."

Consideraciones que no han sido rebatidas de forma suficiente en el escrito de conclusiones de la actora.

En definitiva, no existe la alegada imposibilidad de conectarse a la red municipal de agua, pues aparece debidamente fundamentada la viabilidad de dicha conexión en los informes del ACA y del Ayuntamiento en base a la escasa distancia entre el depósito que recoge el agua de los dos pozos y el punto de conexión a la red pública de agua -375 metros en línea recta, según el

Codi Segur de Verificació: 9E473SVD158B1Y174ADVQBIEV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Jòani;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejeicat.justicia.gencat.cat/AP/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25





Ayuntamiento, y 508 metros, según el recurrente en vía administrativa (folio 147)-.

En cuanto al informe de valoración económica referente a la conexión a la red municipal de agua de las cuatro granjas del recurrente emitido por el ingeniero técnico agrícola, Sr. Ramón Redolad Sardaños, que concluye que *"la connexió a la xarxa municipal de les quatre explotacions suposa un cost molt elevat, i per tant és una tipologia d'expedients que es veuen inclosos en la interpretació del POE de 15/04/2010, que estableix que "es poden legalitzar les concessions per a explotacions ramaderes que no poden connectar-se a cap xarxa municipal"*, en aquest cas pel seu elevat cost" (página 12), de entrada, debe decirse que el ingeniero técnico agrícola realiza una interpretación jurídica del POE que no le corresponde. Además, dicho informe introduce nuevas circunstancias no consideradas en el informe firmado por el mismo profesional anexo a la solicitud inicial en el que ya constaba hecha la canalización que abastece de agua a las cuatro granjas (folio 9) y en este nuevo informe se habla de canalizaciones de 400, 1000, 850 y 600 metros hasta cada una de las granjas. Por tanto, el informe aportado no se ajusta al caso contemplado en la solicitud inicial y no desvirtúa los informes del ACA y del Ayuntamiento que obran en autos.

SÉPTIMO.- Finalmente, en su escrito de demanda la actora se refiere a tres expedientes sobre concesión de aprovechamiento de aguas similares al que nos ocupa que se han resuelto de forma favorable por la Administración, no obstante, tal como establece el Tribunal Superior de Justicia de Cataluña en la más arriba citada Sentencia de 18 de julio de 2014 en relación a una anterior solicitud de aprovechamiento de aguas del recurrente:

"Tras la declaración de sobreexplotación y aprobación del Plan de Ordenación de extracciones del acuífero Carme-Capellades, la superación del volumen de extracciones admisibles obstaba la inscripción solicitada por el aquí apelante y cualquier otra inscripción, de forma que la alegada, pero no probada, inscripción de otros aprovechamientos no resultaría decisiva al resolver sobre la conformidad o no a derecho del acto recurrido, ya que es constante la indicación del Tribunal Constitucional en el sentido de que "la equiparación en la igualdad ha de ser dentro de la legalidad y solo entre actuaciones idénticas que sean conformes al ordenamiento jurídico pero nunca fuera de la legalidad", "sin que exista un derecho a que se disponga un trato igualitario en la ilegalidad" (STC 27/2001)."

Además, esta situación de igualdad no se produce en el presente caso respecto a las tres autorizaciones otorgadas, según se desprende del informe aportado por el ACA junto a su escrito de contestación a la demanda a cuyo contenido me remito (doc. 8).

Codi Segur de Verificació: 9E473SVDL158BY174ADVQBIEV3Y2IV

Signat per Ficapal Cusi, Joan;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejusticia.gencat.cat/AP/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25





Por todo ello, procede la desestimación del presente recurso contencioso-administrativo, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 70.1 LJCA.

OCTAVO.- De conformidad con lo dispuesto por el artículo 139 de la Ley Reguladora de la Jurisdicción Contencioso-administrativa no procede la imposición de las costas causadas, dada la complejidad fáctica y jurídica que presenta este pleito.

FALLO

En atención a lo expuesto, he decidido:

Que **DEBO DESESTIMAR Y DESESTIMO** el presente recurso contencioso administrativo interpuesto por la representación del Sr. JOSEP MORGADAS TUTUSAUS contra la resolución dictada por el Director de la Agencia Catalana del Agua de fecha 18 de octubre de 2017 que desestima el recurso de reposición contra la resolución de fecha 21 de marzo de 2017 que deniega la solicitud del recurrente de fecha 21 de agosto de 2015 de autorización e inscripción de aprovechamiento de aguas subterráneas de hasta 7.000 m3 anuales de dos pozos situados en el término municipal de Mediona y se le requiere para que en el plazo de dos meses acredite el sellado de los pozos, todo ello sin hacer expresa condena en costas.

Notifíquese esta Sentencia a las partes que han intervenido en este proceso.

Contra la presente Sentencia cabe interponer recurso de apelación en el plazo de quince días ante la Sala de lo Contenciosos-administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña a presentar en este Juzgado, de acuerdo con lo previsto en el artículo 85 de la Ley Jurisdiccional.

Así, por esta Sentencia, de la cual se unirá testimonio a las actuaciones, quedando el original en el libro de resoluciones definitivas de este Juzgado, lo pronuncio, mando y firmo.

Codi Segur de Verificació: 9E4T3SVDI588Y174ADVQBIEI3V3Y2IV

Signat per: Ficapal Cusi, Jòhani;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejcat.justicia.gencat.cat/AP/consultatCSV.html>

Data i hora: 06/05/2020 09:25

