



Jutjat Contenciós Administratiu 1 Girona (UPSD Cont.Administrativa 1)

Plaça de Josep Maria Lidón Corbí, 1

17001 Girona

REFERÈNCIA: Recurs ordinari 294/2020 B

Part recurrent: [REDACTED] i Asociación Masperense de Propietarios de Polígonos I, II y IV de la Urbanización Mas Pere de Calonge

Part demandada: [REDACTED] [REDACTED] Ajuntament de Calonge i Sant Antoni i Comissió Territorial d'Urbanisme de la Generalitat de Catalunya

SENTÈNCIA NÚM. 37/2023

es còpia

Girona, 15 de febrer de 2023

RAMONA GUITART GUIXER, Jutge substituïda del Jutjat Contenciós Administratiu núm. 1 de Girona, he vist el procediment contenciós ordinari núm. 294/2020, en el qual han intervingut, com a part demandant, [REDACTED] i ASOCIACION MASPERENSE DE PROPIETARIOS DE POLIGONOS I, II Y IV DE LA URBANIZACION MAS PERE DE CALONGE, representadas per la Procuradora Anna Romaguera Colom i defensada pel Lletrat Roger Comas Fradera, i com a parts demandades, l'AJUNTAMENT DE CALONGE I SANT ANTONI representat i defensat pel Lletrat municipal Xavier Hors Preses, la COMISSIO TERRITORIAL D'URBANISME DE LA GENERALITAT DE CATALUNYA, representada i defensada pel Lletrat de la Generalitat Ricardo Roman Ruiz, [REDACTED] representat pel Procurador Francisco Toll Musteros i defensat pel Lletrat Alfons Conesa Pagès i [REDACTED] representada pel Procurador Francisco Toll Musteros i defensada per la Lletrada Emma Prat Pérez i dicto la present sentència, en base als següents,

ANTECEDENTS DE FET

1: Interposat el present recurs contenciós administratiu, el qual ha estat tramitat conformement amb allò que disposa la Llei Reguladora de la Jurisdicció Contenciosa Administrativa (LJCA) en relació amb el procediment ordinari general.





2: La part actora va formalitzar la seva demanda, interessant -pels motius i amb fonaments que es donen per reproduïts- l'anul·lació de l'acte administratiu impugnat en base als raonaments exposats en el seu escrit de demanda.

3: L'Administració demandada i parts codemandades presentaren escrits de contestació a la demanda i varen sol·licitant d'aquest Jutjat la desestimació íntegra de la demanda. I tot això, per motius i amb fonaments que també es donen per reproduïts.

5: Després d'haver estat practicades les proves admeses i d'haver presentat tan sols les parts demandada i codemandada llurs respectives conclusions, les actuacions van ser declarades concloses per a sentència.

6: En la tramitació del present procediment han estat observades les prescripcions legals d'aplicació.

FONAMENTS DE DRET

PRIMER. Constitueix l'objecte del present recurs la desestimació presumpte del recurs de reposició interposat per l'Asociación Masperense de Propietarios de los Polígonos I, II y IV de la Urbanització Mas Pere de Calonge, contra l'acord de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni adoptat en sessió de 30/7/2020, en virtut del qual es va acordar, "aprovar l'actualització del projecte d'obres de reforma i millora del projecte d'urbanització contra el Pla d'Ordenació PAU-1 de Mas Pere, del terme municipal de Calonge" (exp. adm. 2018/1661) i indirectament contra el Pla d'Ordenació Urbanística Municipal de Calonge i Sant Antoni, aprovat definitivament per la Comissió Territorial d'Urbanisme de Girona, en sessió de 14 de febrer de 2013 (DOGC núm. 6366 de 30 d'abril de 2013) en tot el relatiu a la delimitació i determinacions del Polígon d'actuació urbanística "PAU-1 Mas Pere".

Per la Interlocutòria d'aquest Jutjat de data 21 de gener de 2021 es va ampliar l'objecte del present recurs al Decret núm. 2020/4418 de l'Alcalde-President de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni de data 17 de desembre de 2020 pel qual es resol "**PRIMER. NO ADMETRE A TRÀMIT el recurs de reposició interposat, en quant impugnar indirectament una disposició administrativa de caràcter general (POUM, en l'àmbit del PAU 1 "Mas Pere"), instrument que si be es troba taxativament recollit en via jurisdiccional (la impugnació indirecta) no es troba permesa en via administrativa. En el mateix sentit s'ha d'interpretar les impugnacions indirectes formulades contra tots els actes de gestió urbanística de l'àmbit en qüestió (apartats primer, quart, cinquè, sisè, novè i desè de suplico de l'escrit presentat en quant suposen l'anul·lació del POUM)(...)**".

SEGON. Tanmateix constitueixen antecedents de fets rellevants i no controvertits als efectes de resolució del present recurs:





- 1.- Previs els informes tècnics pertinents (docs. núms. 18 a 21 del CD1 de l'exp. adm.) per Acord de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni de data 7 de maig de 2009 (doc. núm. 22 del CD 1 de l'exp. adm.), es va acordar aprovar inicialment el Projecte -text refós- de les obres de millora i reforma del Pla Parcial "Mas Pere" Polígons I, II i IV al terme municipal de Calonge, promogut per l'Ajuntament de Calonge. Aquest Acord es va publicar al BOP de Girona de data 5 de juny de 2009 (doc. núm. 43 del CD 1 de l'exp. adm.), a efectes d'informació pública. No consta que el referit expedient formulés al·legacions durant el termini d'exposició pública.
- 2.- El citat Projecte - text refós - de les obres de millora i reforma del Pla Parcial "Mas Pere" Polígons I, II i IV al terme municipal de Calonge, promogut per l'Ajuntament de Calonge (doc. núm. 65 del CD 1 de l'exp. adm.), fou aprovat definitivament per l'Acord de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni per acord de data 29 de desembre de 2009 (doc. núm. 66 del CD 1 de l'exp. adm.),. Aquest Acord es va publica al BOP de Girona de data 25 de gener de 2010 (doc. núm. 87 del CD 1 de l'exp. adm.), a efectes d'informació pública.
- 3.- Front l'anterior Acord d'aprovació definitiva l'Asociación Masperense de Propietarios de los Polígonos I, II y IV de la Urbanització Mas Pere de Calonge va interposar recurs de reposició de data 13 de febrer de 2010 (doc. núm. 91 del CD 1 de l'exp. adm.).
- 4.- Aquest recurs de reposició va ser desestimat per Acord de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni de data 23 de juny de 2010 (doc. núm. 109 del CD 1 de l'exp. adm.), atès que sol·licitava que es concretés el finançament del cost de les obres definides en el projecte d'obres, al·legació desestimada al considerar que no era objecte del present projecte i pel fet que les obres del projecte han de ser complertes, fet que comporta que els serveis s'han de connectar als existents encara que es sobrepassi el límit d'urbanització. Aquest Acord es va notificar a l'interessat en data 5 de juliol de 2010 (doc. núm. 111 del CD 1 de l'exp. adm.), a efectes d'informació pública.
- 5.- Consta la tramitació del document complementari Annex de projecte d'urbanització Mas Pere -ajustos i actualització de preus - promogut per l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni redactat i subscrit pels serveis tècnics municipals el gener de 2014 amb l'objecte d'adaptar el projecte de planejament vigent el POUM aprovat definitivament de data 14 de febrer de 2013 i publicar el DOGC de data 30 d'abril de 2013 que no va introduir modificacions substancials (doc. núm. 118 a 142 del CD 1 de l'exp. adm.). Aquest Acord complementari fou aprovat per Acord de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni de data 14 de maig de 2014 (doc. núm. 132 del CD 1 de l'exp. adm.). Aquest Acord es va publica al BOP de Girona de data 28 de maig de 2014 (doc. núm. 142 del CD 1 de l'exp. adm.). No consta que contra aquesta aprovació definitiva l'interessat interposés recurs administratiu o contenciós administratiu.





- 6.- En data 2 d'agost de 2018 es va aprovar definitivament el Projecte de reparcel·lació definitiva de l'àmbit del PAU-1 "Mas Pere" el qual va esdevenir ferm en via administrativa així consta en l'exp. adm. 2017/7532 (doc. núm. 1 adjunt a la contestació a la demanda). El Projecte de reparcel·lació es va aprovar amb un projecte adaptat al planejament que executa aquest instrument de gestió urbanística es a dir el POUM de Calonge i Sant Antoni aprovat l'any 2013 encara vigent. Aquest acord va ser objecte d'actualització del projecte d'urbanització d'aquest àmbit. No consta que aquest acord fos impugnat per l'ara recurrent.
- 7.- En el CD3 corresponent a l'expedient administratiu hi figura copia digitalitzada des l'expedient 2018/1661 de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni on consta l'actualització del projecte de les obres de reforma i millora del Projecte d'urbanització del PAU-1 de Mas Pere.
- 8.- Consta l'informe del Sr. Martí Corominas Blanch enginyer de camins, canals i ports en referència al Projecte de reforma i millora de la urbanització del Pla Parcial "Mas Pere" al terme municipal de Calonge (doc. núm. 2 del CD 3 de l'exp. adm.).
- 9.- En data 24 de juliol de 2020 es va presentar per part del Sr. Martí Corominas Blanch el Text refós del Projecte de les obres de reforma i millora del Projecte d'Urbanització del Pla Parcial "Mas Pere" Polígons I, II i IV al terme municipal de Calonge (doc. núm. 8 del CD 3 de l'exp. adm.). Aquest projecte actualitzat consta als docs. 11 a 21 del CD3 de l'exp. adm.) en la seva memòria es fa referència -entre d'altres aspectes als antecedents d'aquest àmbit, l'objecte del procés, l'estat actual del terreny, la situació i superfície de l'àmbit del projecte i la descripció de l'obra. Estableix un pressupost d'execució pel coneixement de l'administració (sense IVA) de 9.344.233,57 € (doc. núm. 21 del CD 3 de l'exp. adm.).
- 10.- En data 27 de juliol de 2020 el Cap de la Unitat d'Urbanisme i Obres de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni va emetre informe de supervisió favorable respecte el Text refós actualitzat del projecte d'urbanització del PAU-1 Mas Pere, del terme municipal de Calonge i Sant Antoni (doc. núm. 22 del CD 3 de l'exp. adm.).
11. - Per Acord de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni de data 30 de juliol de 2020 va acordat aprovar l'actualització del projecte de les obres de reforma i millora del Projecte d'urbanització del PAU-1 de Mas Pere presentat en data 24 de juliol de 2020 redactat i subscrit per l'enginyer Sr. Martí Corominas Blanch en representació de la societat EP ENGINYERIA GRUP EP 7 SLP amb un pressupost per contracte de 11.306.522,62 € IVA (doc. núm. 25 del CD 3 de l'exp. adm.). Acord que va ser comunicat a tots els interessats.
- 12.- En data 2 de setembre de 2020 el Sr. [REDACTAT] actuant en nom propi i com a President de l'Asociación Masperense de Propietarios de los Polígonos I, II y IV de la Urbanització Mas Pere de Calonge va formular recurs de reposició contra l'anterior Acord (docs. núm. 33 a 49 del CD 3 de l'exp. adm.).





13.- Es va emetre Informe Jurídic de data 19 d'octubre de 2020 (doc. núm. 75 del CD 3 de l'exp. adm.).

14.- En data 27 de setembre de 2020 es va notificar a l'interessat (doc. núm. 102 del CD 3 de l'exp. adm.) el Decret núm. 2020/4418 de l'Alcalde-President de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni de data 17 de desembre de 2020 pel qual es resol "PRIMER. NO ADMETRE A TRÀMIT el recurs de reposició interposat",

TERCER.- La part recurrent articula en la seva demanda els següents motius impugnacions, en essència:

- Impugnació indirecta del projecte de les obres de reforma i millora del Projecte d'Urbanització del PAU-1 de Mas Pere del terme municipal de Calonge.
- Impugnació indirecta del POUM del municipi de Calonge i Sant Antoni en allò referent a la delimitació i definició del PAU-1 Mas Pere.

Les pretensions de l'actora són les següents:

- a) La nul·litat de l'actualització del projecte de reforma i millora del projecte d'urbanització del PAU-1 Mas Pere aprovat per acord de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni en sessió de data 30 de juliol de 2020 així com la nul·litat del Decret d'Alcalde-President de data 17 de desembre de 2020 pel qual es va resoldre inadmetre a tràmit el recurs de reposició interposat per la recurrent contra l'anterior Acord.
- b) La nul·litat de la delimitació i definició del PAU-1 "Mas Pere" efectuada en el POUM del municipi de Calonge i Sant Antoni, així com, de les determinacions del planejament general que fan referència a l'esmentat polígon d'actuació urbanística.

S'oposa l'administració demandada en base a les consideracions jurídiques exposades en l'escrit de contestació de la demanda i les exposades en conclusions que es donen reproduïdes posant de manifest en primer lloc que examinada la demanda no s'articula per part de la recurrent cap motiu d'impugnació referent a la inadmissió del recurs de reposició raó per la qual el pronunciament judicial únicament hauria de decidir sobre si és admissible o no el referit recurs de reposició. I en quant al fons considera que l'actualització del projecte de les obres de reforma i millora del projecte d'urbanització de l'àmbit del Mas Pere aprovat per l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni es ajustat a dret, així com, la improcedència de la impugnació indirecta.

S'adhereix en les mateixes consideracions la part codemandada -la Comissió Territorial d'Urbanisme de Girona- es circumscriu tant sols a la pretensió de la recurrent en el punt c) del petitum de la demanda pel que fa a, "La nul·litat de la delimitació i definició del PAU-1 "Mas Pere" efectuada en el POUM del municipi de





Calonge i Sant Antoni, així com, de les determinacions del planejament general que fan referència a l'esmentat polígon d'actuació urbanística" pel que fa a la pretensió que es declari el POUM de Calonge i Sant Antoni aprovat definitivament per la Comissió Territorial d'Urbanisme de Girona en sessió de 14 de febrer de 2013 formulat de forma indirecta a tenor de l'art. 26 LJCA. Sosté que per part de la recurrent aquesta impugnació no resta justificada en aquest cas. I tot això perquè en cap moment es demostra per la recurrent que l'actualització del projecte d'urbanització esmentat vingui determinada per l'aprovació del POUM de l'any 2013 la qual impugnació indirecta reclama. Es més afirma aquesta part codemandada que la recurrent en la seva demanda afirma que el dit acord municipal de 30 de juliol de 2020 acordant l'actualització del projecte d'urbanització PAU-1 Mas Pere es en realitat una actualització del projecte d'urbanització aprovat l'any 2009 i 2013. I afegeix que aquest projecte aplica instruments de planejament desfasats i no vigents. Però no entra a valorar la validesa jurídica del dit acord municipal ni altres motius i per altre banda, la mateixa recurrent exclou que hi hagi una relació de cobertura entre el POUM aprovat l'any 2013 i l'acte administratiu objecte del present recurs. Tal i consta en el Decret núm. 2020/4418 de l'Alcalde-President de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni de data 17 de desembre de 2020 els projectes de reparcel·lació i urbanització de l'àmbit es varen aprovar anteriorment sense que la recurrent els hagi impugnat. Es per això que son actes administratius fermes i consentits. Per tant l'acte que la recurrent impugna es una mera actualització, segons l'informe de 27 de juliol de 2020 del Cap de la Unitat d'Urbanisme i Obres de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni "no altera els usos establerts (...) i realitza petits ajustos i revisions en l'amidament d'algunes unitats d'obra, sense que en cap cas tinguin la consideració de modificacions existents". En el mateix sentit l'Informe del Cap de la Unitat d'Urbanisme i Obres de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni del qual en destaca, "(...) ni el projecte actualitzat modifica les xarxes de serveis (que son les previstes en el projecte aprovat) ni realitza modificacions en les seccions tipus ni en els criteris de pavimentació de vials i voreres, Com ja s'ha justificat anteriorment, únicament es fa una actualització de les condicions d'execució d'aquestes xarxes d'acord amb una nova consulta a les companyies subministradores, fent alguna petita modificació de detall i alhora es revisen els amidaments". Conclou aquesta part que la naturalesa i ajustos que aplica l'acte impugnat no venen determinats per l'aplicació del POUM aprovat l'any 2013 la qual cosa evidencia com injustificada la impugnació indirecta del POUM. Així com conclou que la classificació com a sòl no urbà consolidat dels terrenys inclosos en el PAU-1 "Mas Pere" es ajustada a dret, i tot això en base a l'Informe emès per l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni en el que justifica la classificació dels terrenys com a sòl urbà no consolidat ja que l'existència dels serveis i condicions que determinen que un sòl hagi de classificar-se com a urbà i qualificar-se com a consolidat es una qüestió que ha d'acreditar-se per la part que pretengui aquesta classificació (STS, de 12 de juliol de 2011 i STS de 16 de juny de 2011). Per tant, en conseqüència resulta ajustada a dret la delimitació del Polígon d'actuació "Mas Pere" per part del POUM per tal de donar compliment a l'art. 44 del TRLUC. I per últim pel que fa a l'al·legació actora pel que fa a la recepció tàcita de les obres cita aquesta part les sentències en les quals queda clar que la recepció de les obres, sigui formal o tàcita, exigeixi que les obres s'hagin realitzat i acabat correctament (cosa que aquí no succeeix) i que l'Ajuntament efectiu les operacions





de verificació i recepció (STS 365/2002 de 25 de gener; STSJ de Madrid núm. 798/14, de 18 de setembre i la STJ de Catalunya 1276/20, d'11 de maig).

Pel que fa la part codemandada -representació processal del [REDACTED] [REDACTED] també constata la condició de sòl urbà consolidat de la urbanització Mas Pere (del sòl comprés dins del PAU-1) i la impossibilitat que l'Ajuntament adquireixi gratuïtament el sol destinat a sistemes tal i com es desprèn dels actes de l'Ajuntament inclòs la recepció tàcita de la urbanització. Així conclou que les obres de reforma i millora de la urbanització Mas Pere no poden considerar-se obres d'urbanització i s'ha de considerar en tot cas, obres ordinàries de manera que ha de ser l'expropiació el sistema que ha de regir l'obtenció del sòl afecte al sistema. I sobre la transmissió de les finques de resultat i la seva afectació a les càrregues derivades del planejament, sosté que la càrrega d'urbanització es comporta una afecció legal que subjecte directament a la finca afectada pel Projecte de reparcel·lació al pagament de les quotes d'urbanització talment com si estiguéssim davant una hipoteca legal però l'obligació personal no es transmet a l'esfera patrimonial del comprador, responent en tot moment el promotor de la urbanització davant la junta de compensació o de l'administració actuant. Conclou que en aquest cas resta provar que el Sr. [REDACTED] no ostenta la condició de promotor de les de la urbanització, sinó que va adquirir el sol amb posterioritat un cop finalitzada la urbanització. D'altra banda, l'Ajuntament no disposa de títol habilitant que li permeti accionar el mecanisme previst en l'art. 30.2 i 31 del RD 1083/1997 de 4 d'abril envers les finques de propietat d'aquesta part que quedin qualificades com a sistemes doncs en el present cas s'ha produït la caducitat de l'afecció real de la qual es pot beneficiar per la mateixa a tenor dels arts 19 i 20 del text legal citat que estableix que el termini de caducitat no excedirà mai de 7 anys, raó per la qual els adquirents de finques de resultat que es trobin en aquesta situació no es veuran perjudicats per l'afecció urbanística una vegada transcorreguts 7 anys des de que s'estengui la nota d'afecció al Registre de la Propietat.

QUART. Amb caràcter previ i com posa de manifest la part demandada sosté la inadmissibilitat de les previstes en l'art. 69.c de la LJCA per no ser susceptible d'impugnació d'una pretensió feta per la recurrent pel que fa a la impugnació indirecta del POUM del municipi de Calonge i Sant Antoni pel fet que l'acord d'aprovació de l'actualització del projecte d'obres no es una acte d'aplicació de les Normes Urbanístiques del POUM vigent. En efecte, els projectes d'urbanització no poder considerar-se jurídicament com a actes d'aplicació individual de la norma urbanística al no pròpiament instruments de desenvolupament del pla, sinó pura execució material de les seves precisions, essent documents eminentment tècnics. No cal per tant, aprofitar la seva aprovació per a interposar recurs indirecte contra les determinacions de planejament ni menys contra les operacions d'equidistribució, ja que aquestes no tenen la condició de normes jurídiques.

És per això que per tal que pugui prosperar la impugnació indirecta cal acreditar l'existència d'una relació de causalitat entre les imputacions d'il·legalitat de la norma i la disconformitat a dret de l'acte d'aplicació com així ho ve dient d'un mode constant i reiterat la doctrina jurisprudencial entre moltes d'altres, la STSJ de





Catalunya núm. 559/2021, de 13 de juliol, "(...) En este sentido, el Tribunal Supremo en su sentencia de 26 de diciembre de 2007 se encarga de precisar que en la impugnación indirecta de una disposición general "ha de haber, pues una relación de causalidad entre las impugnaciones de ilegalidad de la norma y de disconformidad a derecho del acto de aplicación. Por tanto, en la llamada impugnación indirecta de reglamentos no cabe formular en abstracto, sin esa conexión con el acto administrativo directamente impugnado, imputaciones de ilegalidad de la norma reglamentaria. Estas imputaciones de ilegalidad en abstracto, precisamente por respeto a aquel plazo, deben ser inadmitidas, desestimando, en consecuencia la pretensión de declaración de nulidad de la norma". Per tant, resulta ajustada a dret la resolució recorreguda en el sentit que "la impugnació indirecta articulada per la recurrent atès que aquesta pretensió ho és contra un acte d'aplicació de la disposició general impugnada indirectament POUM en el benentès que les determinacions d'una actualització d'un projecte d'urbanització existents – que es un mer projecte d'obres- no poden ser idònies per pronunciar-se sobre la classificació o qualificació de sòls, ni per la delimitació de polígons d'actuacions, atès que l'actualització d'un projecte de les obres de reforma i millora del projecte d'urbanització en cap cas pot contenir determinacions d'ordenació del sòl l'edificació". Per tant, l'acte impugnat directament esdevé una qüestió aliena a la delimitació del PAU-1 "Mas Pere" del POUM de Calonge i Sant Antoni per la qual cosa com resol el Decret núm. 2020/4418 de l'Alcalde-President de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni de data 17 de desembre de 2020 pel qual es resol "PRIMER. NO ADMETRE A TRÀMIT el recurs de reposició interposat, en quant impugnar indirectament una disposició administrativa de caràcter general (POUM, en l'àmbit del PAU 1 "Mas Pere"), instrument que si be es troba taxativament recollit en via jurisdiccional (la impugnació indirecta) no es troba permesa en via administrativa. En el mateix sentit s'ha d'interpretar les impugnacions indirectes formulades contra tots els actes de gestió urbanística de l'àmbit en qüestió (apartats primer, quart, cinquè, sisè, novè i desè de suplico de l'escrit presentat en quant suposen l'anul·lació del POUM), no resulta procedent declarar la inadmissibilitat de la pretensió en els termes exposats per la part demanda atès que la dita pretensió ja va ser objecte d'inadmissió a tràmit pel decret raó per la no procedeix declarar la inadmissibilitat de la dita pretensió per quant resulta ajustat a dret el referit Decret pel que fa a que resol no admetre a tràmit la pretensió d'impugnació indirecta del planejament general vigent a través de l'acte impugnat per la recurrent.

D'altra banda, cal posar de manifest que la recurrent en el seu moment oportú va poder impugnar les determinacions que fixa el POUM de Calonge i Sant Antoni respecte el PAU-1 "Mas Pere" en el tràmit d'aprovació d'aquest instrument urbanístic però no consta la seva impugnació tal i com es va indicar en el Decret d'Alcaldia de 17 de desembre de 2020.

Entrem per tant, en aquest punt a examinar els motius d'impugnació esgrimits per la recurrent pel que fa a la nul·litat de l'actualització del projecte de reforma i millora del projecte d'urbanització del PAU-1 Mas Pere aprovat per acord de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni en sessió de data 30 de juliol de 2020, així com, la nul·litat del Decret d'Alcalde-President de data 17 de





desembre de 202 pel qual es va resoldre inadmetre a tràmit el recurs de reposició interposat per la recurrent contra l'anterior Acord.

Considera la recurrent que l'actualització del projecte de reforma i millora del projecte d'urbanització del PAU-1 Mas Pere aprovat per acord de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni en sessió de data 30 de juliol de 2020 es nul de ple dret pel fet que no es formula a la llum del POUM vigent, ni desenvolupa les seves determinacions sinó que pretén incidir en qüestions substantives importants respecte un document tècnic que l'arrossega del passat i que segons la recurrent defineix les obres d'urbanització respecte a planejaments anteriors al vigent.

Aquesta alegació no pot reeixir. Advertim que la part recurrent no aporta cap element de prova de tipus tècnic tendent a acreditar les seves afirmacions en el sentit de que l'actualització del projecte de reforma i millora del projecte d'urbanització del PAU-1 Mas Pere en una autèntica modificació del projecte ni es concreta quines son les seccions modificades i quins vials que han vist modificats els criteris de pavimentació.

Com s'ha exposat en la relació d'antecedents de fet amb la fermesa del projecte de reparcel·lació l'Ajuntament va considerar oportú actualitzar el projecte d'urbanització per incorporar l'annex aprovat l'any 2014 (que es el que adapta el projecte al POU vigent) al projecte aprovat l'any 2009 per disposar d'un document únic, als efectes de licitació del concurs públic per a l'execució de les obres. També es va considerar necessària una revisió de preus per adequar-los a la realitat del mercat de la construcció així com, l'actualització dels assessoraments de les companyies de serveis i a la vegada, esmenar algunes errades materials detectades a l'amidament d'algunes unitats d'obra. Tot això sense introduir en cap cas cap modificació de caràcter substancial en relació al projecte aprovat. Els serveis a executar son els mateixos sense que s'hagi alterat cap de les xarxes projectades. Las característiques de les obres son essencialment les mateixes, de manera que es disposa d'un document únic que incorpora el contingut dels documents aprovats amb anterioritat amb uns amidaments correctes i uns preus perfectament ajustats al mercat i ha estat novament actualitzat amb la informació facilitada per companyies subministradores.

Tal i com consta en l'Informe de data 27 de juliol de 2020 del Cap de la Unitat d'Urbanisme i Obres de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni (doc. núm. 22 del CD 3 de l'exp. Adm.) disposa que aquesta actualització, "no altera els usos existents establerts i s'adequa en termes generals al planejament vigent. Els usos previstos son compatibles amb les determinacions urbanístiques que estableix el planejament vigent (Sol urbà, Sistema viari clau X i sistema d'espais lliures Clau V (...)) i realitza petits ajustos i revisions en l'amidament d'algunes unitats d'obra, sense que en cap cas tinguin la consideració de modificacions existents". Per tant s'ajusta al POUM vigent i incorpora petits ajustos i revisions en l'amidament d'algunes unitats d'obra, sense que, en cap cas, tinguin la consideració de modificacions de caràcter substancial.





En el mateix sentit l'Informe del Cap de la Unitat d'Urbanisme i Obres de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni Sr. Xavier Guerra Lopez (doc. 3 escrit de demanda) del qual en destaca, "(...) **ni el projecte actualitzat modifica les xarxes de serveis (que son les previstes en el projecte aprovat) ni realitza modificacions en les seccions tipus ni en els criteris de pavimentació de vials i voreres. Com ja s'ha justificat anteriorment, únicament es fa una actualització de les condicions d'execució d'aquestes xarxes d'acord amb una nova consulta a les companyies subministradores, fent alguna petita modificació de detall i alhora es revisen els amidaments i preus fixant el cost total en 11.306.522,62 €**".

En aquest punt cal significar que no concorre la vulneració d'allò establert en l'art. 72 del Decret Legislatiu 1/2010, de 3 d'agost atès que les obres que s'executaran son les del planejament urbanístic vigent, que conté les obres que tècnicament s'han determinat com a necessàries i en cap cas, s'està modificant les determinacions del planejament vigent.

Per les raons exposades no pot ser tributaria de favorable acollida la impugnació actora respecte l'actualització no s'ajusta a les determinacions del POUM vigent i de que es tracta d'una autèntica modificació del Projecte d'urbanització. I precisament per aquest motiu no calia tampoc tramitar un procediment de modificació del projecte d'urbanització previst a l'art. 119.2 per remissió de l'art. 89.6 del DL 1/2010, de 3 d'agost. No es tracta, en cap cas de l'aprovació d'un nou projecte d'urbanització o la modificació substancial d'un existent.

Arribats a aquest punt cal posar de manifest que l'objectiu del PAU-1 "Mas Pere" es conforme allò disposat a l'art. 44 del DL 1/2010, els propietaris del sol urbà no consolidat han d'acabar o completar a llur càrrec la urbanització resten subjectes al compliment de les normes sobre rehabilitació urbana. I tot això amb concordança amb l'art 65.1 d) del decret 305/2006 de 18 de juliol que aprova el reglament de la Llei d'Urbanisme.

En aquest punt la part recurrent no ha acreditat que les obres d'urbanització de l'àmbit del PAU-1 "Mas Pere" hagin estat completades ni recepcionades per part de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni i així ho posava de manifest el Decret de l'Alcaldia de 17 de desembre de 2020.

D'acord amb la legalitat urbanística vigent els actuals propietaris inclosos dins de l'àmbit, son els que han d'assumir el cost de les obres d'urbanització que manquen (entre d'altres STS 3 de juny de 2008) i aquests deures deriven del mandat establert per la regulació del PAU-1 "Mas Pere". Es per això que en cap cas correspon la pretesa declaració de nul·litat atesa la situació individualitzada dels propietaris de l'àmbit de pertànyer a un polígon d'actuació amb obres d'urbanització pendents que no s'ha recepcionat per part de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni essent un polígon d'actuació degudament previst en una disposició de caràcter general com es el POUM de Calonge i Sant Antoni ferma i consentida i no impugnabile indirectament a través del Decret d'Alcaldia de 17 de desembre de 2020 –objecte d'impugnació- que inadmetia a tràmit el recurs de reposició interposat





contra l'Acord de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni d'aprovació de l'actualització del projecte del PAU-1 de Mas Pere, obres d'urbanització pendents i no rebudes per l'Ajuntament.

En aquest punt no pot prendre's en consideració l'argument de la recurrent a l'entendre que la urbanització de Mas Pere ha estat recepcionada tàcitament per part de l'Ajuntament de Calonge i Sant Antoni. I això cal recordar que la recepció de les obres d'urbanització es subjecte al procediment establert a l'art. 169.4 del Decret 305/2006 de 8 de juliol que estableix un conjunt de tràmits i requisits. No consta que els propietaris de la urbanització haguessin cedit les obres d'urbanització. En el present cas no consta cap acte de cessió expressa i formal de recepció de les obres d'urbanització a la Corporació Local ni tampoc tàcita.

D'acord amb els raonaments jurídics exposats, s'escau confirmar l'actuació administrativa impugnada, per ser plenament ajustada a dret.

ÚLTIM.- A tenor dels arts. 68.2 i 139.1 de la vigent Llei reguladora d'aquesta Jurisdicció modificat aquest últim per la Llei 37/2011 de 10 d'octubre de mesures d'agilització processal, les costes processals s'imposaran en primera o única instància a la part que hagi vist rebutjades totes les seves pretensions en la sentència o en la resolució del recurs o de l'incident a excepció que es justifiqui la seva no imposició. Sense que no obsti, en seu cas, la manca de sol·licitud expressa de condemna en costes per les parts, tota vegada que aquest pronunciament es sempre obligat o imperatiu per la decisió judicial, sense incorre per raó de tal vici d'incongruència processal *-ultra petita partium-* articles 24.1 CE i 33.1 i 67.1 LJCA-, al concernir l'esmentada declaració judicial a una qüestió juridico processal de conformitat amb el dictat de l'art. 68.2 de la Llei Jurisdiccional i d'una reiterada jurisprudència tant contenciosa administrativa com constitucional (entre altres, STS Sala Contenciosa Administrativa, de 12 de febrer de 1991; i STC, Sala Primera, núm. 53/2007, de 12 de març, i 24/2010, de 27 d'abril).

Cal recollir, doncs, el principi de venciment mitigat, tot i que en el supòsit aquí examinat ens porta a concloure amb la no imposició de costes tota vegada que la singularitat de la qüestió aquí debatuda veta estimar que es trobi absent en el cas que ens ocupa *iusta causa litigandi* (series dubtes de fet o dret) tot això tenint en compte que per la jurisprudència recaiguda en supòsits similars per apreciar a aquests efectes que el cas era jurídicament dubtós tal i com assenyalava l'art. 394 de la Llei 1/2000, d'Enjudiciament Civil.

DECISIÓ

Ateses les consideracions anteriors, i fent ús de la potestat que li ve conferida per l'art. 117 de la Constitució, aquest Jutjat ha resolt:





12 / 12

DESESTIMAR el present recurs contenciós administratiu ordinari núm. 294/2020 promogut per [REDACTED] i ASOCIACION MASPERENSE DE PROPIETARIOS DE POLIGONOS I, II Y IV DE LA URBANIZACIÓN MAS PERE DE CALONGE per ser l'actuació administrativa impugnada plenament ajustada a dret. Sense costes.

Notifiqui's a les parts la precedent sentència fent constar que no és ferma, essent, per tant, susceptible de recurs d'apel·lació davant la Sala del Contenciós Administratiu del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, a interposar a través d'aquest Jutjat en un termini màxim de quinze dies hàbils, comptadors des de l'endemà d'haver estat rebuda la notificació del veredict.

Així, per aquesta la meva sentència, de la qual s'unirà testimoni a les actuacions, portant-se l'original al Llibre corresponent, ho pronuncio, mano i signo. S.S^a IL·LMA. RAMONA GUITART GUIXER, Magistrada Jutge substituïda del Contenciós Administratiu núm. 1 de Girona.

és còpia

PUBLICACIÓ. L' anterior sentència ha estat donada, llegida i publicada

