



Robot 21/10/21

N. 15
15/10/21
15/10/21

383/2017 - B Procediment ordinari
Jutjat Contenciós Administratiu núm. 05 de Barcelona

Tràmit:

233020 Sentència 15/10/2021

Nom del document:

SENT. TEXT LLIURE CONTENCIÓS ADMINISTRATIU

Destinatari/ària

AJUNTAMENT DE SANT ANDREU DE LLAVANERAS

Adreça:

Carrer PLAÇA DE LA VILA 1 Sant Andreu de Llavaneres 08392

Assenyalament:

Tipus d'enviament:

Carta Certificada

L'enviament incorpora documentació en paper

Aquest document és una còpia autèntica d'un document electrònic validable a:

fda85c01c13c4f6191eae2ca0b1056f001

Codi Segur de Validació

<https://sedesimplica01.absisccloud.com/absis/idiarxbsa/web/catala/asp/verificadorfirma.asp?NodeAbsisin=012>

Url de validació

Núm. Registre entrada: ENTRA 2021/8992 - Data Registre: 21/10/2021 14:21:28

Metadades

Origen: Origen administració

Estat d'elaboració: Original

19/10/2021 12:10



Aquest document és una còpia autèntica d'un document electrònic validable a:	fda85c01c13c4f6191eae2ca0b1056f001
Codi Segur de Validació	https://sedesimplica01.absiscloud.com/absis/di/arx/di/arxbsa/web/catala/asp/verificadorfirma.asp?NodeAbsisin=072
Url de validació	Núm. Registre entrada: ENTRA 2021/8992 - Data Registre: 21/10/2021 14:21:28 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original
Metadades	



Jutjat Contenciós Administratiu núm. 05 de Barcelona

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

Tel: 93 5548463
Fax: 93 5549784
A/e: contencios5.barcelona@xij.gencat.cat

NIG 0801945320178005556

Procediment ordinari 383/2017 B

Matèria: Urbanisme

Entitat bancària: **Banc de Santander**
Per a ingressos en caixa, concepte: 0906000093038317
Pagaments per transferència bancària: IBAN ES55 0049 3569 9200 0500 1274
Beneficiari: Jutjat Contenciós Administratiu núm. 05 de Barcelona
Concepte: 0906000093038317

Part recurrent/sol·licitant/executant:	Part demandada/executada: AJUNTAMENT DE SANT ANDREU DE LLAVANERAS
	Procurador/a:
	Advocat/ada:
Procurador/a: Beatriz De Miquel Balmes, Beatriz De Miquel Balmes, Beatriz De Miquel Balmes	Lletrat/ada de corporació municipal
Advocat/ada: Gemma Arqué I Cot	

SENTÈNCIA NÚM. 340/2021

Magistrada: Montserrat Raga Marimon

Barcelona, 15 d'octubre de 2021

Fets

Primer.- La part actora va presentar recurs contenciós administratiu contra el decret d'Alcaldia de 9 de novembre del 2017 pel qual es desestima el recurs de reposició interposat contra el decret del 2 d'agost del 2017 pel qual es desestimen les al·legacions presentades per la part actora i es requereix d'enderroc en el termini de 2 mesos i contra el decret d'11 d'octubre del 2017 pel qual es desestima la petició de suspensió de l'ordre d'enderroc.

Es va admetre a tràmit i es va requerir a l'Administració demandada la remissió de l'expedient administratiu i un cop rebut, es va emplaçar a la part actora perquè presentés la demanda en el termini de 20 dies.

Segon.- La part actora va presentar demanda en la que després d'al·legar els fets i fonaments de dret que va entendre aplicables va fer la pètitja que consta a la demanda i que dono per reproduïda.



Aquest document és una còpia autèntica d'un document electrònic validable a:

fd85c01c13c4f6191eae2ca0b1056f001

<https://sedesmplicita01.absisccloud.com/absis/idi/axi/idi/axi/bsa/web/catala/asp/verificadorfirma.asp?NodoAbsisInj=012>

Núm. Registre entrada: ENTRA 2021/8992 - Data Registre: 21/10/2021 14:21:28 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IA/P/consultatCSV.html	Codi Segur de Verificació: CUBNG10809DFJUFEX85JUISEJP66NBW
Data i hora 17/10/2021 22:33	Signat per Raga Marimon, Montserrat



Així mateix, la part demandada va presentar la contestació a la demanda, en la que després d'al·legar els fets i fonaments que va creure adients i va demanar la desestimació de la demandada.

Tercer.- Per interlocutòria es va admetre el procediment a prova i per Decret es va fixar la quantia del present procediment en indeterminada.

Un cop practicada la prova que es va considerar pertinent i útil, les parts van presentar l'escrit de conclusions, i no considerant necessari l'utilització de la previsió de l'article 61.2, van quedar les actuacions concloses per dictar sentència.

Raonaments jurídics

Primer.- Prescripció de l'acció i tramitació del procediment

Estem davant d'un procediment per a la protecció de la legalitat urbanística que té per objecte les obres realitzades a l'habitatge situat al carrer del Mar, 3 pis 4art-1a de la localitat de Sant Andreu de Llavaneres. Aquestes obres son:

- L'ampliació del volum edificat al tancament orientat a sud, en una superfície construïda afegida d'aproximadament 21,50ms
- La col·locació de dues líniees contínues de jardineres, en els límits a est i a l'oest de la terrassa, d'una longitud de 9,60 m, cadascuna d'elles, sense disposar de llicència municipal.

L'article 207.1 TRLUC " 1. La acción de restauración de la realidad física alterada y del orden jurídico vulnerado prescribe a los seis años de haberse producido la vulneración de la legalidad urbanística o, en su caso, la finalización de las actuaciones ilícitas o el cese de la actividad ilícita. Si estas actuaciones tienen el amparo de un título administrativo ilícito, la acción de restauración prescribe a los seis años de haberse producido la correspondiente declaración de nulidad o anulabilidad, ya sea en vía administrativa ya sea por sentencia judicial firme"

La part actora va adquirir la finca que ens ocupa el 21 d'octubre del 2011. La finca la van comprar a l'empresa Corperdificaión S.L. promotora, i amb caràcter previ es va atorgar la llicència de primera ocupació.

Semblaria que el primer indici sobre les obres sorgeix en el mes de gener del 2016 ja que a l'informe tècnic (full 1 expedient) resulta que la visita d'inspecció es va fer en data 23 de desembre del 2016 des de l'exterior atès que els tècnics de l'Ajuntament havien intentat concertar la visita amb els propietaris de l'immoble des del mes de gener del 2016 i va ser impossible per la manca de

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://eica.justicia.gencat.cat/AP/consultaCSV.html> Codi Segur de Verificació: OUBNG108090FJFEY85JUISEJIP38NBW
Data i hora: 17/10/2021 22:33
Signat per Raiga Marimon, Montserrat;

Aquest document és una còpia autèntica d'un document electrònic validable a:

Codi Segur de Validació fda85c01c13c4f6191eae2ca0b1056f001

Url de validació <https://sedesimplicia01.absisccloud.com/absis/idi/axi/dia/xa/bsa/web/catala/asp/verificadorfirma.asp?NodoAbsisin=012>

Metadades Núm. Registre entrada: ENTRA 2021/8992 - Data Registre: 21/10/2021 14:21:28 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original





disponibilitat de la part actora. Dit això, en aquest informe es fa constar que " atesa aquest dificultat, el tècnic que subscriu considera que la informació que s'obté des de l'indret en que es va fer la fotografia anterior, juntament amb la informació que consta a l'arxiu municipal, conté les proves suficients per constatar l'existència d'aquestes obres, que no es corresponen amb la llicència d'obres de les edificacions (expedient 061/2010) i que no s'havien portat a terme quan es va tramitar la llicència de primera ocupació dels habitatges" .

Una vegada es té coneixement de les obres realitzades per decret de 9 de maig del 2017 es decideix incoar procediment de protecció de la legalitat urbanística al considerar que son obres sense llicència , s'atorga als propietaris termini per fer alegacions i s'adopta la mesura cautelar d'instar al Registre de la Propietat practicar assentament de la resolució que ens ocupa.

La part actora presenta alegacions, en què ja s'expressa que aquestes obres ja existien com es pot observar per l'excés d'edificació existeix un certificat emès per l'arquitecte autor del projecte dient que la superfície és de 95,90 m2 en data 13 d'octubre del 2011. No obstant, el senyor que és qui signa aquest certificat a l'acte de la vista va manifestar que no reconeixia la signatura com a seva d'aquest document. Així, només sabem que en el mes d'octubre del 2011 aquest excés ja podia existir si bé l'expedient es va incoar en el mes de maig del 2017, pel que no havien transcorregut els 6 anys exigits legalment. La part actora no acredita quan es van realitzar les dites obres ja que de la prova practica, com he manifestat, no queda acreditat quan es van realitzar. I el fet que es fessin per part dels antics propietaris, en aquest cas la promotora, no eximeix de responsabilitats als actuals . ja que els mateixos es subroguen en la posició dels mateixos.

A l'acte de la vista han declarat el senyor i no recorda si van visitar el pis que ens ocupa amb caràcter prèvia l'atorgament de la llicència de primera ocupació i el senyor Xavier Andreu, tècnic municipal que no hi va ser si bé va referir que una companya de feina que hi va ser present, una tal Carlota, li va expressar que no hi eren. En qualsevol cas consta el certificat final d'obra (doc 1 contestació demanda) on apareix com a superfície útil de l'habitatge era de 76,95 m2 i és de data 29 de juny del 2011. És cert que ens apareix a l'expedient un certificat no reconegut pel seu autor d'acord amb el qual la superfície real construïda seria superior a la prevista i també en el cadastre. Juntament amb possibles modificacions que es van poder realitzar durant l'execució de les obres, però insisteixo que no s'aporta prova de la finalització de les mateixes. És càrrega de la part actora provar la prescripció de l'acció i no de la practicada no ha quedat acreditat la data en què van finalitzar les obres per tal de poder servir de dies a quo pel còmput dels 6 anys.

Per decret de 2 d'agost del 2017 es van desestimar les alegacions considerant que les obres eren manifestament il·legalitzables, requerint a l'interessat perquè procedís a l'enderroc. La part actora va interposar recurs de reposició contra el mateix i demana la suspensió de l'ordre d'enderroc a l'empara de l'article 117 Llei 39/2015. La petició de suspensió es va desestimar per resolució d'11 d'octubre del 2017

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://jcat.lletricia.gencat.cat/IAP/consultatCSV.html	Codi Segur de Verificació: OUBNG1080SOFJFEY85JUISE.P36NBW
Data i hora 17/10/2021 22:33	Signat per Raga Marimon, Montserrat.

Aquest document és una còpia autèntica d'un document electrònic validable a:

<https://sede.smplicita01.absisccloud.com/absisc/idiarxi/diariarxi/bsa/web/catala/asp/verificadorfirma.asp?NodoAbsisin=012>

Codi Segur de Validació: fda85c01c13c4f6191eae2ca0b1056f001

Url de validació: <https://sede.smplicita01.absisccloud.com/absisc/idiarxi/diariarxi/bsa/web/catala/asp/verificadorfirma.asp?NodoAbsisin=012>

Metadades: Núm. Registre entrada: ENTRA 2021/8992 - Data Registre: 21/10/2021 14:21:28 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original





Aquest document és una còpia autèntica d'un document electrònic validable a:	
Codi Segur de Validació	fd85c01c13c4f6191eae2ca0b1056f001
Url de validació	https://seces.mplifica01.abiscloud.com/absis/idiarxa/basaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp?NocdeAbsisIn=012
Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2021/8992 - Data Registre: 21/10/2021 14:21:28 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original



i en aquest resolució s'afegia que en breu es resoldria el recurs de reposició. I per resolució de 9 de novembre del 2017 es desestimar.

Del relat fet sobre la tramitació de l'expedient veiem que el mateix s'ha tramitat degudament atès que la part actora ha fet al·legacions a l'acte d'incòcia del procediment de protecció de la legalitat urbanística.

Per altra banda, convé ressaltar que el procediment que ens ocupa no és un procediment sancionador. En aquest sentit l'article 199 TRLUC estableix " 1. Todas las acciones o las omisiones que presuntamente comporten vulneración de las determinaciones contenidas en esta Ley, en el planeamiento urbanístico o en las ordenanzas urbanísticas municipales, sujetos a sanción de conformidad con lo que establecen esta Ley y el reglamento que la desarrolle, deben dar lugar a las actuaciones administrativas necesarias para aclarar los hechos y, subsiguientemente, o bien directamente, si no se requiere información previa, a la incoación de un expediente de protección de la legalidad urbanística.

2. La potestad de protección de la legalidad urbanística es de ejercicio preceptivo. El ejercicio de esta potestad da lugar a la instrucción y la resolución de un procedimiento o de más de uno que tienen por objeto, conjuntamente o separadamente, la adopción de las medidas siguientes:

- a) La restauración de la realidad física alterada y del orden jurídico vulnerado.
- b) La imposición de sanciones.
- c) La determinación de los daños y los perjuicios causados"

Per tant, davant de la possible vulneració de la legalitat urbanística l'Administració pot exercir aquestes potestats, sent una la sancionadora la qual no consta que s'hagi exercitat. Per aquests arguments les al·legacions relatives a la suspensió de l'enderroc han de decaure ja que no estem davant de cap procediment sancionador, de manera que una vegada es resol que ens trobem davant d'uns obres il·legalitzables s'ha de procedir a decretar el seu enderroc com a mesura de restauració de la legalitat urbanística.

Segon.- Normativa urbanística i paràmetres urbanístics

Existeix entre les parts una discussió sobre la normativa urbanística aplicable. Al respecte i malgrat que l'actora semblaria afirmar que seria aplicable les previsions del POUM de Sant Andreu de Llavaneres aprovat definitivament i publicat al DOGC el 5 de març del 2013, el cert és que no es pot aplicar el mateix ja que és de data posterior a la finalització de l'edificació. Ara bé, la normativa vigent aleshores era la constituïda per la Revisió- adaptació de les Normes Subsidiàries de planejament (publicada DOGC 14 de juliol de 1995) i la Modificació Puntual de les Normes Subsidiàries de planejament en els sectors la Fàbrica Mora i Can Sans (publicat 10 de juliol del 2008) ja fixaven





Aquest document és una còpia autèntica d'un document electrònic validable a:

Codi Segur de Validació fda85c01c13c4f6191eae2ca0b1056f001

Url de validació <https://sedesemplica01.abciscloud.com/absis/idiarxa/basaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp?NodoAbsisIn=012>

Metadades Núm. Registre entrada: ENTRA 2021/8992 - Data Registre: 21/10/2021 14:21:28 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAF/consultes/CSV/html	Codi Segur de Verificació: QUBNG108090FJFEY85JJI5EJP32NBW
Data i hora 17/10/2021 22:33	Signat per Raga Màrton, Montserrat

un sostre edificable màxim per a la parcel·la de 6.643 m2, paràmetre que com ha manifestat el senyor [redactat] estaven esgotats en el projecte tècnic, pel que qualsevol modificació o afegit posterior és un excés. I respecte a les jardineres la Unitat Mínima de Projecte de Polígon d'Actuació PA- 4 Can Sans, aprovat per la Junta de Govern local de l'Ajuntament el 28 de desembre de 2010 fixa en el seu apartat 3.4.13 la prohibició d'implantar en les terrasses elements afegits com coberts, pèrgoles, barbacoes, jardineres, aparells d'aire condicionat, suplementes de baranes. Etc.

El senyor [redactat], redactor de la Unitat Mínima de Projecte de Polígon d'Actuació PA- 4 Can Sans, va ser molt clar a l'acte de la vista quan va manifestar que aquest document tenia com a finalitat establir els criteris tècnics de composició estètica dels edificis i que estava prohibit col·locar qualsevol tipus d'objecte. Va afegir que ens trobem davant d'un edifici que té una gran importància visual extrem que explica que el planejament exigís el document mínim de projecte perquè concretés aquests aspectes que afecten a la vessant visual.

Tercer.- Mesura cautelar d'inscripció en el Registre

L'article 113 RPLU estableix " De acuerdo con la legislación aplicable en materia de inscripción de actos en el Registro de la Propiedad, la resolución de iniciación del procedimiento de protección de la legalidad urbanística es inscribible en el Registro mencionado. Se ha de promover obligatoriamente esta inscripción cuando la resolución de iniciación haga referencia a actos que comporten la creación de nuevas fincas registrales, ya sean de parcelación, reparcelación, obra nueva o constitución de un régimen de propiedad horizontal. En caso de que se haya inscrito la resolución de iniciación, se debe comunicar al Registro de la Propiedad la resolución firme en vía administrativa que ponga fin al procedimiento, al efecto pertinente de conformidad con su legislación reguladora".

En el cas que ens ocupa la part actora al·lega que implica una limitació desmesurada a les facultats de domini. No obstant, estem davant d'una inscripció merament informativa que té com a funció la protecció de tercers i que tenint en compte les característiques visuals de l'immoble està totalment justificat.

Quart.- Costes

D'acord amb l'article 139 llei 29/98 no imposo les costes processals per entendre que el cas presenta dubtes de dret i de fet.

Decisió

DESESTIMO el recurs contenciós administratiu presentat per la representació processal del senyors [redactat] i [redactat] (successors per transmissió de l'objecte dels senyors [redactat] i [redactat]) contra el decret d'Alcaldia de 9 de novembre del 2017 pel qual es desestima el recurs de reposició interposat contra el decret del 2 d'agost del 2017 pel qual es desestimen les al·legacions presentades per la part actora i es requereix d'enderroc en el termini de 2





Aquest document és una còpia autèntica d'un document electrònic validable a:

Codi Segur de Validació
fda85c01c13c4f6191eae2ca0b1056f001

Url de validació
<https://sedesimplicia01.absisccloud.com/absis/idiarxbsa/web/catala/asp/verificadorfirma.asp?NodeAbsisin=072>

Metadades
Núm. Registre entrada: ENTRA 2021/8992 - Data Registre: 21/10/2021 14:21:28 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original



mesos i contra el decret d'11 d'octubre del 2017 pel qual es desestima la petició de suspensió de l'ordre d'enderroc.

No imposo les costes processals per entendre que el cas presenta dubtes de dret i de fet.

Notifiqueu aquesta resolució a les parts i feu-los saber que contra la present resolució hi poden interposar un recurs d'apel.lació en el termini de 15 dies davant d'aquests jutjat i que serà resol per la Sala contenciosa administrativa del TSJ de Catalunya.

Així ho acordo i ho signo.

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://eicat.justicia.gencat.cat/AP/consultacSV.html	Codi Segur de Verificació: OUBINGT0890FJJEY65JUISEJP38NBW
Data i hora: 17/10/2021 22:33	Signal per Rega Marimon, Montserrat.

