

Jutjat Contenciós administratiu núm. 5 de Barcelona

Procediment ordinari 251/2013- Y

SENTÈNCIA num. 71/2015

Data: 14 d'abril de 2015

Lloc: Barcelona

Jutgessa que la dicta: Montserrat Raga Marimon

PARTS

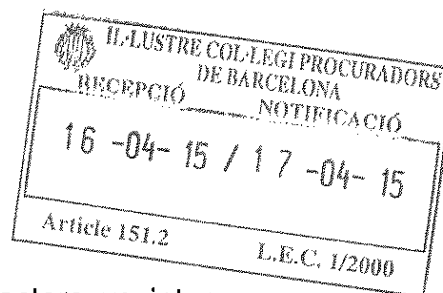
Demandant: Inmovalero, S.A.

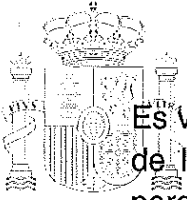
Demandada: Ajuntament de Terrassa

Fets

Primer.- La representació processal de la part actora va interposar recurs davant la desestimació per silenci del recurs de reposició interposat davant de la notificació de l'acord pres per la Junta de Govern de l'Ajuntament de Terrassa de data 8 de març de 2013, pel qual s'acorda requerir a l'actora, adjudicatària de la concessió administrativa per a la construcció i subsegüent explotació d'un aparcament subterrani al sùbsol públic que uneix els sosterranis dels edificis 9 i 10 de la Zona P2-1^a, definida per la Modificació del Pla General en l'àmbit del Parc del Nord de Terrassam que compleixi el plec de Condicions que regulen la concessió administrativa, i , en conseqüència, procedeixi a reobrir l'aparcament subterrani de les Torres del Parc del Nord referit, tot exercint l'activitat en els termes continguts al plec de condicions.

L'Administració va resoldre aquest recurs per resolució de data 7 de juny de 2013, desestimant el mateix. Recurs que s'estén a la mateixa.





Es va admetre a tràmit, 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 realitzar la pètica que consta a la demanda i que dono per reproduïda.

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 va demanar que es desestimés la demanda.

Tercer.- Per interlocutòria es va admetre el procediment a prova i per Decret es va fixar la quantia d'aquest procediment com a 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 , han quedat les actuacions concloses per dictar sentència.

Raonaments jurídics

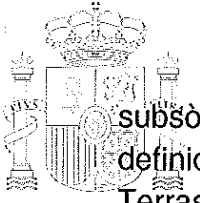
Primer.- Objecte de recurs

La part actora recorre la desestimació per silenci del recurs de reposició interposat davant de la notificació de l'acord pres per la Junta de Govern de l'Ajuntament de Terrassa de data 8 de març de 2013, pel qual s'acorda requerir a l'actora, adjudicatària de la concessió administrativa per a la construcció i subsegüent explotació d'un aparcament subterrani al sòl públic que uneix els soterranis dels edificis 9 i 10 de la Zona P2-1^a, definida per la Modificació del Pla General en l'àmbit del Parc del Nord de Terrassam que compleixi el plec de Condicions que regulen la concessió administrativa, i , en conseqüència, procedeixi a reobrir l'aparcament subterrani de les Torres del Parc del Nord referit, tot exercint l'activitat en els termes continguts al plec de condicions.

L'Administració va resoldre aquest recurs per resolució de data 7 de juny de 2013. , desestimant el mateix. Recurs que s'esten al mateixa.

Segon.- Fets no discutits

Són fets no discutits que en sessió de 30 de setembre de 1999 l'Ajuntament de Terrassa va adjudicar a l'empresa Inmovalero, S.A. la concessió administrativa per a la construcció i subsegüent explotació d'un aparcament subterrani al



subsòl públic que uneix els soterranis dels edificis 9 i 10 ° de la zona P2-1^a definida en la Modificació del Pla General en l'àmbit del Parc del Nord de Terrassa.

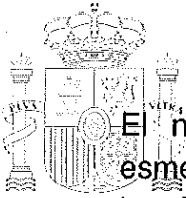
Amb anterioritat per acord de Ple de l'Ajuntament de data 25 de juny de 1998 es va aprovar inicialment el Plec de Clàusules Administratives que va regir l'alienació mitjançant subhasta pública, de les finques edificables de propietat municipal i de caràcter patrimonial, que es trobaven incloses dins les illes 9 i 10 de la Modificació Puntual del Pla General d'Ordenació en l'àmbit del Parc del Nord, així com el Plec de Condicions que regula la concessió administrativa per a la a la construcció i subsegüent explotació d'un aparcament subterrani al subsòl públic que uneix els soterranis dels edificis 9 i 10 ° de la zona P2-1^a definida en la Modificació del Pla General en l'àmbit del Parc del Nord de Terrassa. Aquest acord es va aprovar definitivament per Resolució número 5998 de data 29 d'octubre de 1998.

La clàusula tercera del Plec de clàusules administratives que regien l'alienació mitjançant subhasta pública de les finques dites disposa en referència al preu que " Com a part integrant del preu que s'oferti, els licitadors podran optar per assumir la construcció i subsegüent explotació d'un aparcament en règim de concessió administrativa en el subsòl públic que uneix els soterranis dels edificis 9 i 10a de la zona P2-1a, definida per la Modificació del Pla General en l'àmbit del Parc del Nord i que es grafia en el plànol que s'adjunta com a document annex número 1. En el supòsit que s'opti per aquesta fórmula de pagament, el licitador haurà d'especificar en la seva proposta el número de places d'aparcament que es compromet a realitzar en el conjunt de l'actuació, especificant les que corresponen al subsòl públic.

Anem al Plec de de Condicions que regulen la concessió administrativa per la construcció i subsegüent explotació del dit aparcament, i en la clàusula tercera es diu " El concessionari del servei assumirà el finançament de la totalitat de les obres i subsegüent servei. L'Ajuntament no assegura al mateix una recaptació o rendiment mínim, ni tampoc li atorgarà subvenció de cap mena. La concessió s'atorga a risc i ventura de l'adjudicatari que assumeix tota la responsabilitat civil, fiscal i laboral que es derivés de l'activitat objecte del contracte.

Respecte al règim de les places d'aparcament, en la clàusula 30 es diu " Les places d'aparcament del servei objecte del contracte es distribuiran, en quant a la seva utilització , en els següents règims:

- a) D'ús privatiu, individualitzat i exclusiu.
- b) D'utilització en règim de pupilatge.
- c) D'utilització en règim d'abonament.
- d) D'utilització temporal en règim de tarifa horària.



El nombre de places d'aparcament destinades a cada un dels règims esmentats serà el que determini el concessionari, si bé, als efectes de garantir la màxima rotació de vehicles, haurà de destinar-se almenys el 80% del total de les places al règim d'utilització temporal en règim de tarifa horària.

La clàusula 36 regula les obligacions de l'adjudicatari, sent una d'elles la de prestar el servei ininterrompudament tots els dies, d'acord amb el que estableix aquest Plec, siguin o no festius i habilitar el sistema de seguretat i protecció determinat en aquest Plec.

Tercer.- Òrgan competent

La part actora manifesta que l'òrgan competent per realitzar el requeriment és el Ple de l'Ajuntament, i no pas la Junta de Govern d'acord amb l'article 221 del Decret 2/2003, de 28 d'abril, que aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya.

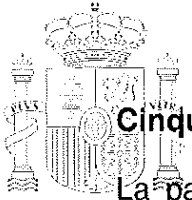
No obstant, per acord de 30 de juny de 2011 (doc. 1 de la contestació a la demanda) el Ple de l'Ajuntament va delegar en la Junta de Govern Local " les atribucions del Ple municipal en matèria de contractacions i concessions de total mena, excepció feta de les facultats d'aprovació dels projectes d'obres i serveis".

Per tant, ens trobem davant d'un requeriment realitzat per al compliment el plec de Condicions que regulen la concessió administrativa, entrant dins dels límits d'aquesta delegació.

Quart.- Silenci positiu

La part actora manifesta que en data 27 de maig de 2009 va demanar per escrit la possibilitat de tancar la part de l'aparcament destinada a rotació mitjançant tarifació horària, i al no rebre resposta ho va entendre com silenci positiu.

No obstant, aquesta alegació no la puc admetre atès que d'acord amb l'article 43.2 de la LLei 30/1992, estem davant de béns demaniais. I a més, d'acord amb la clàusula tercera del plec de clàusules administratives al dir " com a part integrant del preu que s'oferti, els licitadors podran optar per assumir la construcció i subsegüent explotació d'un aparcament en règim de concessió administrativa en el subsòl públic...". Per tant, i com bé assenyala l'Administració, l'obligació d'explotar l'aparcament era part del preu que la concessionària havia d'abonar a l'Ajuntament a canvi de la cessió del corresponent sòl públic. Extrem que faria que estem, per tant, davant del supòsit de transferència al particular de facultats relatives al domini públic.



Cinquè.- Modificacions del servei

La part actora entén que estem davant d'una modificació indispensable per millorar la prestació del servei, que d'acord amb la clàusula 37º del Plec entraria dins de les facultats de l'actora.

No obstant, no estem davant d'una millora, sinó com ja he dit abans de la supressió d'una de les obligacions fruit de la cessió del sòl públic. A més, la part actora tampoc fonamenta en que consisteix aquesta millora.

Sisè.- Interès públic vulnerat

És evident que amb la conducta de la part actora es produeix una vulneració del servei públic atès que s'impossibilita als usuaris la utilització del mateix, quedant restringit el seu aparcament i d'àmbit privat. Extrem que és totalment contraria a la clàusula ja transcrita, 30ª al dir " als efectes de garantir el màxim la rotació de vehicles, haurà de destinar-se almenys un 80 % del total de les places al règim d'utilització temporal en règim de tarifa horparia". I és precisament aquestes places les que es veuen afectades.

Setè.- Costes

D'acord amb l'article 139 de la llei jurisdiccional imposo les costes processals a la part actora en la quantia màxima de 800 euros atesa la naturalesa, quantia i actuacions dutes a terme en el present procediment.

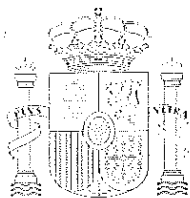
Decisió

DESESTIMO el recurs presentat per la representació processal de l'empresa Inmovalero, S.A. davant de l'acord de la Junta de Govern de l'Ajuntament de Terrassa de 7 de juny de 2013 que resol desestimar el recurs de reposició interposat per l'actora, que s'atè a dret.

Imposo les costes processals a la part actora en la quantia màxima de 800 euros atesa la naturalesa, quantia i actuacions dutes a terme en el present procediment.

Notifiqueu aquesta sentència a les parts i feu-los saber que contra la mateixa s'hi pot interposar, d'acord amb l'article 81.1 de la llei 29/1998 un recurs d'apel.lació en el termini de 15 dies davant d'aquest Jutjat i que serà resolt per la Sala Contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya.

Així ho acordo i ho signo.



PUBLICACIÓN.- El magistrado titular de este Juzgado ha leído y publicado la sentencia anterior en audiencia pública en la Sala de Vistas de este Juzgado Contencioso Administrativo en el día de su fecha, de lo que yo, el Secretario Judicial, doy fe.