

ACTA DE LA SESSIÓ EXTRAORDINÀRIA CELEBRADA PEL PLE DE L'EXCM. AJUNTAMENT DE CAMARLES.

Número de la sessió : 2/ 2017

Data: 30-03-2017

Hora d'inici: 13:30 hores

Hora finalització: 14:00 hores

Lloc: ajuntament de Camarles Sala d'actes

ASSISTENTS

President : En Ramón Brull Melich

Regidors:

Na Sandra Zaragoza Vallés
Na Maria Lluïsa Esmel Cardona
En Elies Bonet Cervera
En Jordi Bonet Curto
Na Bàrbara Curto Camisón
En Josep Antoni Navarro Serra
En Llorenç Also Gas
Na Laura Bonet Iborra
En Estanislau Martínez Puig

Secretaria : Na Teresa Roca Castell

Va excusar la seva assistència la regidora d'ERC Na Joana Fortuño Aguiló.

01.- Aprovació acta anterior de data 31 de gener de 2017.

Seguidament per secretaria es dona compte de l'acta de data 31 de gener de 2017 que es aprovada per unanimitat .

02.-Proposta d'aprovació inicial modificació plantilla de personal de l'ajuntament.

Antecedents:

L'Ajuntament de Camarles necessita crear la plaça d'arquitecte tècnic en règim de funcionari ,per tal d'adequar l'estructura del servei d'arquitectura que es presta actualment, a la legalitat vigent

La Plantilla de personal de l'Ajuntament es va aprovar juntament amb el pressupost del 2016, el 28 d'abril.

La Secretaria Interventora de l'Ajuntament en data 28 de febrer de 2017 ha emes informe sobre la legislació aplicable al procediment i també el Servei d'Assistència Municipal de la Diputació ha emès informe sobre el règim jurídic funcional de la plaça d'arquitecte tècnic municipal.

Fonaments de dret:

La Legislació aplicable a l'assumpte és la següent:

- La Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local.
- Els articles 126 i següents del Reial Decret Legislatiu 781/1986, de 18 d'abril, pel qual s'aprova el Text Refós de les Disposicions vigents en matèria de Règim Local.
- El Decret 214/1990, de 30 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament de personal al servei de les entitats locals.
- Els articles 169 i 177 del Reial Decret Legislatiu 2/2004, de 5 de març, pel qual s'aprova el Text Refós de la Llei Reguladora de les Hisendes Locals.
- El Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el Text refós de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic.

Atesos els antecedents, es considera que l'expedient s'ha tramitat d'acord amb el que estableix la Legislació aplicable, i el Ple de la Corporació procedeix a la seva aprovació d'acord amb l'article 22.2.i) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local.

Per la qual cosa es proposa al Ple l'adopció del següent ACORD:

***PRIMER.** Aprovar inicialment la modificació de la plantilla municipal que té per objecte la creació de la plaça d'arquitecte tècnic en règim de funcionari .*

Plaça: Arquitecte tècnic

Escala: Administració Especial

Subescala : Tècnica, tècnic mitjà

Una vegada proveïda es procedirà a l'amortització de la plaça d'arquitecte tècnic, personal laboral.

La creació d'aquesta plaça respon a la necessitat d'adequar l'estructura del servei d'arquitectura que presta l'Ajuntament a la legalitat vigent, ja que les funcions d'arquitecte tècnic impliquen la participació en l'exercici de potestats públiques, no podent ser exercides en l'àmbit de les Administracions públiques per personal laboral

SEGON. Concedir audiència per un termini de 15 dies hàbils perquè l'interessat efectuï les alegacions adients en defensa dels seus drets i interessos, i sotmetre el present acord a informació pública per termini de quinze dies mitjançant anunci en el Butlletí Oficial de la Província; durant aquest termini els interessats podran examinar l'expedient i presentar les

al·legacions i reclamacions que considerin convenients. Transcorregut aquest termini, si no s'han presentat al·legacions, s'entendrà elevat a definitiu aquest acord d'aprovació inicial.

TERCER. Quan no s'hagin presentat reclamacions, aquest acord d'aprovació inicial esdevindrà d'aprovació definitiva. En aquest cas es publicarà l'abast concret de la modificació al BOPT i al DOGC, i se n'ha de trametre una còpia a l'Administració de l'Estat i al Departament de Governació de la Generalitat de Catalunya.

QUART.- Contra aquest acord, per tractar-se d'un acte administratiu de tràmit no qualificat, no procedeix la interposició de cap tipus de recurs.

Proposta que va quedar aprovada per **sis vots a favor** dels següents regidors: **(PSC-PM):** Ramón Brull Melich, Lluïsa Esmel Cardona, Jordi Bonet Curto, **(PDeCAT):** Sandra Zaragoza Vallés, Elies Bonet Cervera, Bàrbara Curto Camisón, **2 vots en contra** dels regidors Josep Antoni Navarro Serra i Estanislao Martínez Puig **(ERC)**, i **2 abstencions** dels regidors Joan Llorenç Also Gas i Laura Bonet Iborra **(ERC)**.

En el torn d'explicació de vot el regidor Sr. Navarro Serra (ERC), argumentà el seu vot en contra, ja que no podia valorar el cost econòmic que representaria per a l'ajuntament el canvi de la plaça de laboral a funcionari, a lo millor tindríem que pagar un salari de tres mil euros mensuals.

Contestant secretaria que la plaça que es crearà serà de funcionari a temps parcial, no a temps complert. El mateix regidor afegeix que li preocupa que el tècnic pugui iniciar accions judicials que aboquin en una sentència en la qual s'obligui a l'ajuntament a pagar una indemnització o a readmetre'l al seu lloc de treball.

Contestà l'alcalde dient que quan es convoqui el concurs oposició, es tindran que presentar tant el Sr. Baltasar Bonet com el Sr. Ricard Fumadó, de plaça de tècnic només hi haurà una.

03.- Proposta de resolució, expedient revisió d'ofici Eva Maria Bonet Curto, segons dictamen de la Comissió Jurídica Assessora.

1. ANTECEDENTS DE FET

1.1. L'alcalde de l'Ajuntament de Camarles mitjançant Resolució núm. 35 de data 01/08/2012 va resoldre imposar a Na Eva Maria Bonet Curto una sanció urbanística per import d'11.750 euros,

com a conseqüència de la construcció d'un habitatge de 2 plantes (més d'altres construccions auxiliars) en la parcel·la 239 del polígon 19 (sòl no urbanitzable) del municipi de Camarles, sense disposar de prèvia llicència ja que la llicència per a la qual va obtenir autorització a l'any 2007 va ser per construir un magatzem i una bassa de reg.

En data 27-6-2014 la Sra. Bonet va presentar un escrit titulat " Escrito de solicitud de declaración nulidad de actos administrativos" contra l'anterior decret d'Alcaldia, en el qual manifesta que l'instructor de l'expedient sancionador, l'arquitecte municipal, el S. Baltasar Bonet Vila no té la condició de funcionari, i per tant, s'incorre en la causa de nul·litat de ple dret prevista en l'article 62.1 lletra e) de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú.

Les al·legacions que conté aquest escrit són desestimades per decret d'Alcaldia núm. 33/2014, de 24-9-2014.

Contra aquesta desestimació s'interposa un recurs contenciós administratiu del qual coneix el JCA núm. 2 de Tarragona (procediment abreujat núm. 244/2015), que en data 26-4-2016 dicta la interlocutòria número 91/2016 que inadmet el recurs contenciós en base al següent raonament:

" La parte actora ha pretendido oponerse a esta circunstancia por entender que se encuentra denunciando una actuación nula de pleno derecho, por lo que el plazo no sería de aplicación. Pues bien, aunque ciertamente la sanción de la nulidad es la más severa que existe en el ordenamiento jurídico respecto a los actos de las Administraciones, lo cierto es que ninguna excepción ni plazo adicional establece la Ley para el caso de denuncias de nulidad; el plazo para interponer recurso contencioso-administrativo contra las resoluciones expresas debidamente notificadas es de dos meses en todo caso"

1.2.-En data 10/06/2016 Na Eva Maria Bonet Curto sol·licita que s'iniciï un expedient de revisió d'ofici, per motiu de nul·litat de ple dret (causa prevista en l'article 62.1 lletra e) de la Llei 30/1992), per haver-se prescindit totalment i absolutament del procediment legalment establert per no ser l'instructor de l'expedient sancionador un funcionari públic.

1.3. En data 29 de juny de 2016 la secretaria interventora va emetre el respectiu informe jurídic a petició de l'alcaldia, que consta en l'expedient.

1.4. Per Resolució de l'Alcaldia núm. 14/2016, de data 1 de juliol es va resoldre

“

Primer. Iniciar expedient de revisió, a sol·licitud d'interessat Eva Maria Bonet Curto ,que vol declarar nul de ple dret la Resolució de l'Alcaldia núm. 35 de data 1-08-2012 pel qual se li imposava una sanció urbanística per import de 11.750 Euros, en base a l'article 62.1.e) LRJAPAC.

Segon. Obrir un tràmit d'audiència de 10 dies a l'efecte de presentar al·legacions.

Tercer. Sol·licitar, en el seu moment, dictamen a la Comissió Jurídica Assessora,prèvia suspensió del termini per resoldre i notificar l'acord derivat d'aquest expedient.”

1.5 Finalitzat el tràmit d'audiència, segons consta en el certificat de data 21 de juliol de 2016, que es troba en l'expedient, NO es van presentar al·legacions.

1.6 En data 29 de juliol de 2016 , per Resolució de l'Alcaldia 23/2016 es notifica la proposta de resolució pel la qual es declara que no es procedent l'exercici de l'acció de Revisió, sol licitada per Na Eva Maria Bonet Curto.

1.7 En data 15 de febrer de 2017, té entrada amb el núm. 200 al Registre General de l'Ajuntament el Dictamen núm. 8/2017, en el qual es conclou que “ *No és procedent la revisió d'ofici, instruïda a instància de part, per l'Ajuntament de Camarles, per a declarar la nul·litat de la sanció urbanística imposada a la Sra. Eva Maria Bonet Curto, per les següents raons*”

“VI. Marc legal

La instant de la revisió situa la causa de nul·litat de la sanció que li va imposar l'Ajuntament en la prevista en la lletra e) de l'article 62.1 de l'LRJPAC, ja que considera subsumible en la manca de procediment que aquesta norma configura el vici de nul·litat de la manca de la condició de funcionari en l'instructor de l'expedient sancionador.

Sobre això, es fa referència a la Llei7/2007, l'article 9 de la qual disposa que “En tot cas, l'exercici de les funcions que impliquin la participació directa o indirecta en l'exercici de les potestats públiques[...]corresponen exclusivament als funcionaris públics, en els termes que s'estableixi a la llei de desplegament de cada Administració pública”. En la mateixa llei la disposició addicional segona prescriu que a les entitats locals “són funcions públiques, el compliment de les quals queda reservat exclusivament a funcionaris, les que impliquin exercici d'autoritat, les de fe pública i assessorament legal preceptiu, les de control i fiscalització interna de la gestió economicofinancera i pressupostària, i les de comptabilitat i tresoreria”. L'article 92.2 de la Llei de bases de règim local de 1985 afegia a aquesta reserva de funcions als funcionaris aquelles funcions que es fixin reglamentàriament “per garantir l'objectivitat, imparcialitat i independència en l'exercici de la funció”.

La normativa específica del procediment sancionador urbanístic no inclou cap reserva pel que fa als instructors d'aquests procediments. Així, l'article 144 del Reglament de protecció de la legalitat urbanística, de 13 de maig de 2014, declara aplicables en els procediments sancionadors les disposicions generals, i l'article 112, en preveure el nomenament de l'instructor en els procediments de protecció, no inclou l'exigència de la condició de funcionari. Tampoc no ho feia l'article 270.3 del Reglament de la Llei d'urbanisme, de 18 de juliol de 2006. D'altra banda, l'article 98.2 del Reglament vigent atorga la condició d'autoritat al personal al servei de les administracions competents que tingui encomanat l'exercici de la funció pública d'inspecció urbanística, sense que s'exigeixi la condició de funcionari; plantejament coherent amb la no obligatorietat d'aquesta condició per a realitzar la funció instructora en procediments sancionadors.

D'altra banda, el Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre procediment sancionador en els àmbits de competència de la Generalitat, d'aplicació supletòria a les entitats locals, no inclou en l'article 9, que es refereix al nomenament d'instructor, l'exigència de la condició de funcionari.

L'article 23 del Reglament general del règim sancionador tributari, aprovat pel Reial decret 2063/2004, de 15 d'octubre, tampoc no exigeix que l'instructor reuneixi aquesta condició.

Finalment, aquesta exigència de la condició de funcionari no apareixia en el Reglament per a l'exercici de la potestat sancionadora, aprovat pel Reial decret 1398/1993, de 4 d'agost, derogat des del 2 d'octubre de 2016, per raó de la disposició derogatòria única, punt 2, lletra e), de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre.

Ara bé, la configuració de la posició d'autoritat en els procediments de disciplina urbanística permet valorar les previsions legals sobre l'exigència de la condició de funcionari en la participació en l'exercici de les potestats públiques i, en concret, aquelles que impliquin l'exercici d'autoritat, context en el qual se situa l'exercici de la potestat sancionadora. Cal recordar la finalitat d'aquesta exigència legal que, com s'ha vist, garanteix "l'objectivitat, imparcialitat i independència en l'exercici de la funció".

Aquestes finalitats podrien, avui, atesa l'estructura real dels mitjans personals de les entitats locals, assolir-se en l'àmbit urbanístic, a més òbviament de la relació estatutària, també amb una relació laboral, sempre que estigui prevista com a indefinida per a assegurar l'estabilitat necessària i es donin les condicions d'adequació. En el cas present, l'instructor ocupava la plaça amb aquesta nota i tenia els coneixements tècnics pertinents, i es podria al·legar que es donen les condicions exigibles. Això no obstant, si s'entengués d'una manera més rigorosa la configuració de la funció de l'instructor, s'estaria davant d'una simple il·legalitat que implicaria una mera anul·labilitat.

VII. Inexistència de la causa de revisió

Com ha destacat aquesta Comissió (dictàmens 350/2012, 261/2015 i 266/2016, entre d'altres), la infracció procedimental que reuneix les característiques exigides per l'article 62.1.e) de l'LRJPAC, que és la causa de nul·litat absoluta al·legada, es dona quan s'adopten resolucions sense procediment, s'utilitza un procediment equivocat o s'omet un tràmit essencial.

Examinat l'expedient sancionador, es constata que es van observar tots els tràmits procedimentals, cosa que, d'altra banda, la instant de la revisió no discuteix.

La manca de la condició de funcionari, que és el motiu al·legat per a fonamentar la revisió, no pot reunir les característiques d'un vici de nul·litat de ple dret.

En aquest sentit, cal tenir en compte, com s'ha exposat, que no hi ha una previsió expressa que exigeixi en aquests procediments sancionadors urbanístics la condició de funcionari de l'instructor. En conseqüència, el nomenament d'instructor no infringeix la regulació aplicable. Ara bé, en el supòsit, també considerat, que s'entengués que la regulació més genèrica abans esmentada –lleis 7/2007 i 7/1985– imposa inequívocament aquesta condició, l'omissió constituïria un vici, en tot cas, d'anul·labilitat.

S'ha de recordar que el Tribunal Suprem ha considerat que els defectes formals han de tenir una rellevància especial: "resulta necesario ponderar, en cada caso, las consecuencias producidas por tal omisión a la parte interesada, la falta de defensa que realmente haya originado y, sobre todo, lo que hubiera podido variar el acto administrativo originario[...]" (sentències de 22 de gener de 1988, de 21 de març de 1988, de 10 d'octubre de 1991, de 18 de desembre de 2002 i de 5 de maig de 2008).

De l'expedient no es dedueix que s'hagi produït cap actuació de l'instructor que perjudiqués les possibilitats de defensa de la persona sancionada. Tampoc no es constata cap actuació irregular de l'instructor. En conseqüència, no es dona la causa de nul·litat absoluta. En aquest sentit, aquesta Comissió ja es va pronunciar en un casen part similar en el Dictamen 252/2012.

Així mateix, s'ha de recordar que la persona sancionada no va presentar cap al·legació durant la instrucció, ni va recórrer contra la sanció.

D'altra banda, l'instructor era arquitecte tècnic i, per tant, tenia coneixements tècnics adequats, i estava contractat amb relació laboral indefinida, era autoritat a l'empara de l'article 98.2 del Reglament de protecció de la legalitat urbanística i va ser nomenat com a instructor per l'alcalde, que gaudia de la competència per a fer-ho.

Ateses totes aquestes circumstàncies, la Comissió considera que l'acte sancionador objecte del procediment de revisió no està incurs en la causa de nul·litat de la lletra e) de l'article 62.1 de l'LRJPAC.

CONCLUSIÓ

No és procedent la revisió d'ofici, instruída a instància de part, per l'Ajuntament de Camarles per a declarar la nul·litat de la sanció urbanística imposada a la Sra. Eva Maria Bonet Curto.

Albert Lamarca i Marquès

President

2.FONAMENTS DE DRET

2.1. De conformitat amb l'article 106.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre (LPAC) i d'acord amb allò previst en l'article 102 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, (**d'aplicació en el present procediment**) les administracions públiques, previ dictamen favorable de l'òrgan consultiu corresponent de la Comunitat Autònoma, que en el cas de Catalunya és la Comissió Jurídica Assessora, declararan d'ofici la nul·litat dels actes administratius que hagin posat fi a la via administrativa (...) en els supòsits de l'article 62 de l'LRJPAC i actualment, article 47 de l'LPAC.

2.2. El Dictamen de la Comissió Jurídica Assessora té caràcter vinculant i per tant **el seu caràcter desfavorable impedeix a l'Ajuntament declarar d'ofici la nul·litat.**

Per això, **el Ple municipal amb cinc vots favorables** dels següents regidors:

Ramón Brull Melich, Lluïsa Esmel Cardona, Jordi Bonet Curto (PSC-PM) Bàrbara Curto Camisón (PDeCAT) i Joan Llorenç Also Gas (ERC) **i 5 abstencions** dels regidors : Sandra Zaragoza Vallés, Elies Bonet Cervera (PDeCAT), Josep Antoni Navarro Serra, Laura Bonet Iborra i Estanislau Marrtinez Puig (ERC)

ACORDA: ,

Primer.- Aixecar la suspensió de l'expedient de Revisió sol·licitat per la Sra. Eva Maria Bonet Curto,

Segon.- Com sigui que el Dictamen de la Comissió Jurídica Assessora és desfavorable i té caràcter vinculant, declarar que no és procedent la revisió instada per la Sra. Eva Maria Bonet Curto que volia declarar nul de ple dret el decret de l'Alcaldia número 35, d'1 d'agost de 2012, pel qual se li imposava una sanció urbanística d'11.750 Euros i conseqüentment, declarar finalitzat aquest expedient.

Tercer.- Arxivar les actuacions.

Quart.- Trametre còpia del Dictamen núm. 8/2017 de la Comissió Jurídica Assessora als interessats **Eva Maria Bonet Curto i a Base -Gestió d'Ingressos Locals-**.

Cinquè.- Notificar-ho als interessats amb el peu de recursos.

En el torn d'explicació de vot la regidora Sra Zaragoza Vallés (PDeCAT) va motivar la seva abstenció, argumentant la relació d'amistat existent amb la Sra Eva Maria Bonet Curto, i que no obstant això, la votació tiraria endavant i prosperaria.

En el torn d'explicació de vot la Sra Bàrbara Curto Camisón (PDeCAT) va motivar el seu vot a favor, sempre que el principi d'igualtat sigui d'aplicació a tots per igual.

En el torn d'explicació de vot el Sr. Josep Antoni Navarro Serra (ERC) va motivar la seva abstenció, en el sentit de que efectivament, el principi d'igualtat sigui d'aplicació per a tots els veïns per igual.

04.-Aprovar inicialment la modificació del Pla d'ordenació urbanística municipal de Camarles, Modificació de l'àmbit del PAU 2 " Els Sequers".

1. ANTECEDENTS DE FET

1.1. Per Provisió de l'alcaldia de data 27 de març de 2017 es va iniciar l'expedient de modificació del Pla d'ordenació urbanística municipal,

1.2. En data 27 de març de 2017 es va emetre l'informe de Secretaria sobre la legislació aplicable i el procediment legal a seguir.

Per tot això, proposo al Ple l'adopció del següent **ACORD**:

PRIMER. Aprovar inicialment la modificació del Pla d'ordenació urbanística municipal de Camarles, **Modificació de l'àmbit del PAU 2 " Els Sequers".**

SEGON. Obrir un període d'informació pública per un termini de trenta dies mitjançant anunci que s'inserirà en el *Butlletí Oficial de la Província de Tarragona*, i en un diari de premsa periòdica de més divulgació en l'àmbit municipal, als efectes de presentació de possibles alegacions. També se'n farà la publicitat per mitjans telemàtics.

Així mateix, s'acorda que, de manera simultània, es doni audiència als ajuntaments l'àmbit territorial dels quals confronti amb els del municipi que és objecte del pla i se sotmeti el Pla a les consultes que procedeixin de les administracions públiques afectades i del públic interessat.

TERCER. No sol·licitar els informes preceptius als organismes afectats per raó de llurs competències sectorials de l'article 85.5 del Decret Legislatiu 1/2010, atès que la modificació puntual en l'àmbit del PAU 2 " Els Sequers" no afecta a cap organisme ni de l'Administració de la Generalitat ni d'altres.

QUART. Atès que la modificació proposada no comporta modificació del règim urbanístic , no suspendre la tramitació de *plans urbanístics derivats concrets i de projectes de gestió urbanística i d'urbanització, ni l'atorgament de llicències de parcel·lació de terrenys, d'edificació, reforma, rehabilitació o enderrocament de construccions, d'instal·lació o ampliació d'activitats o usos concrets i d'altres autoritzacions municipals connexes establertes per la legislació sectorial .*

CINQUÈ. Fer constar que contra aquests acords, per tractar-se d'actes administratius de tràmit no qualificats, no procedeix la interposició de cap tipus de recurs.

Proposta que va ser aprovada per 6 vots a favor d'En Ramón Brull Melich, Lluïsa Esmel Cardona, Jordi Bonet Curto (PSC-PM) , Sandra Zaragoza Vallés, Elies Bonet Cervera i Bàrbara Curto Camisón (PDeCAT) **i 4 abstencions del grup municipal d'ERC** En Josep Antoni Navarro Serra, Joan Llorenç Also Gas, Laura Bonet Iborra i Estanislau Martínez Puig, **el que representa el quòrum de la majoria absoluta en relació al nombre d'onze que legalment constitueixen la Corporació.**

El grup municipal d'ERC, va motivar la seva abstenció, pel tema de l'emplaçament del tanatori argumentant, que no els sembla el més adequat.

05.-Informes de l'alcaldia.

AJUNTAMENT  DE CAMARLES

No n'hi varen haver.

No havent-hi més assumptes a tractar, l'alcalde, aixecà la sessió a les catorze hores.

Vist i Plau

La Secretaria

L'Alcalde

Ramón Brull Melich

Teresa Roca Castell