

Secció III. Altres disposicions i actes administratius

ADMINISTRACIÓ DE LA COMUNITAT AUTÒNOMA CONSELLERIA DE MEDI AMBIENT, AGRICULTURA I PESCA

12300

Resolució del president de la Comissió de Medi Ambient de les Illes Balears relativa a la tramitació d'urgència del procediment d'avaluació ambiental estratègica ordinària de la modificació puntual del PGOU de Palma referent a una part del Sector Llevant-Façana Marítima (194E/18)

Antecedents

1. En data 28 de setembre de 2018 té entrada ofici de l'Ajuntament de Palma, al qual sol·licita l'inici de l'avaluació ambiental estratègica ordinària de la modificació puntual del PGOU de Palma referent a una part del Sector Llevant-Façana Marítima. Adjunta el document inicial estratègic, juntament amb la proposta de modificació del PGOU.

Per altra banda, es sol·licita que la CMAIB acordi que s'apliqui la tramitació d'urgència al procediment, per raons d'interès públic, justificades en les conseqüències que tindria retardar l'aprovació inicial de la modificació més enllà del termini de suspensió cautelar de llicències i autoritzacions, que finalitza dia 21 de desembre de 2018.

Fonaments jurídics

1. L'article 17.1 de la Llei 21/2013, de 9 de desembre, d'avaluació ambiental, estableix que l'avaluació ambiental estratègica ordinària consta dels tràmits següents:

- Sol·licitud d'inici.
- Consultes prèvies i determinació de l'abast de l'estudi ambiental estratègic.
- Elaboració de l'estudi ambiental estratègic.
- Informació pública i consultes a les administracions públiques afectades i persones interessades.
- Anàlisi tècnica de l'expedient.
- Declaració ambiental estratègica.

2. L'article 33 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, estableix que quan raons d'interès públic ho aconsellin, es pot acordar, d'ofici o a petició de l'interessat, l'aplicació al procediment de la tramitació d'urgència, per la qual es redueixen a la meitat els terminis establerts per al procediment ordinari, tret dels relatius a la presentació de sol·licituds i recursos.

No es pot interposar cap recurs contra l'acord que declari l'aplicació de la tramitació d'urgència al procediment, sense perjudici del que sigui procedent contra la resolució que posi fi al procediment.

3. L'article 22 de la Llei 12/2016, de 17 d'agost, d'avaluació ambiental de les Illes Balears, estableix que de conformitat amb la normativa bàsica de procediment administratiu, quan ho aconsellin raons d'interès públic, l'òrgan ambiental, d'ofici o a petició de la persona interessada, pot acordar que s'apliqui la tramitació d'urgència al procediment, per la qual els terminis establerts per als procediments fixats en aquesta llei, inclòs el període d'informació pública, es redueixen a la meitat. No es pot interposar cap recurs contra l'acord que declari l'aplicació de la tramitació d'urgència al procediment.

4. La qüestió, per tant, és determinar si concorren les circumstàncies per poder aplicar la tramitació d'urgència al procediment d'avaluació ambiental estratègica ordinària de la modificació puntual del PGOU de Palma referent a una part del Sector Llevant-Façana Marítima.

El concepte "urgència" és un concepte jurídicament indeterminat. Per poder aplicar la tramitació d'urgència al procediment és necessari que concorrin els requisits fixats per la jurisprudència del Tribunal Suprem, que determina el concepte jurídic indeterminat d'urgència.

La Sentència de 24 de juliol de 1989 del Tribunal Suprem fixa la doctrina respecte de la tramitació d'urgència, i disposa que:

"El de la urgencia es sin duda un concepto jurídico indeterminado lo que significa que su naturaleza no es discrecional, sino reglada: no permite elegir entre varias soluciones igualmente justas, es decir, jurídicamente indiferentes, sino que sólo admite una única solución justa, sin perjuicio del margen de apreciación que se reconoce a la Administración en la zona de incertidumbre o penumbra que separa las zonas de certeza positiva y negativa.



La urgència alude a un supòsit en el que actuando ràpidament en el procediment ordinari, la solució, dada la duració de aquell, hauria de llegar tarde: las circunstancias concurrentes demandan una decisió que con la tramitació general ya sería tardía. Se sacrifican las garantías ordinarias porque con ellas la solució no serviría ya para resolver el problema. En último término se trata de una manifestación del principio de la eficacia administrativa recogido en el artículo 103.1 de la Constitución”.

5.L'ofici tramés per l'Ajuntament de Palma sol·licita l'aplicació de la tramitació d'urgència al procediment, per raons d'interès públic, justificades en les conseqüències que tindria retardar l'aprovació inicial de la modificació més enllà del termini de suspensió cautelar de llicències i autoritzacions.

S'explica a l'escrit de l'Ajuntament que el 26/06/2009 s'aprovava definitivament amb prescripcions per la Comissió Insular d'Ordenació del Territori, Urbanisme i Patrimoni Històric, la Modificació puntual del PGOU de Palma referent a una part del Sector Llevant -Façana Marítima (BOIB n'96 04/07/2009).

Aquesta modificació tenia per objecte la reordenació de l'àmbit situat entre l'avinguda Gabriel Alomar i el carrer Manuel Azaña i entre el carrer Joan Maragall i la Via Litoral per a ser destinat a espai lliure públic i equipaments públics, tot integrant l'edifici de GESA declarat com a Bé Catalogat, i reubicant els aprofitaments privats derivats del Projecte de Reparcel·lació de la Modificació puntual de PGOU de Palma Sector Llevant (A.D 2003) afectats en virtut de dita catalogació i consegüent reordenació dins l'àmbit de la modificació puntual de PGOU.

La Sentència núm. 134 del TSJIB, de 29 de març de 2017, va estimar el recurs contenciós administratiu seguit a instàncies de l'entitat ENDESA DISTRIBUCION ELECTRICA SLU i va declarar nul·la la Modificació Puntual de PGOU aprovada definitivament amb prescripcions per la Comissió Insular d'Ordenació del Territori, Urbanisme i Patrimoni Històric, en sessió de data 26/06/2009. Per tant, el planejament urbanístic que ha recobrat vigència contempla l'enderrocament de l'edifici de Gesa (en ser un planejament anterior a la catalogació de l'edifici per acord del Consell Insular), així com l'ús residencial plurifamiliar per la major part del sòl situat a primera línia de la Façana Marítima.

Davant aquesta situació, el Ple de l'Ajuntament, per acord del 21/12/2017, va acordar la suspensió cautelar d'autoritzacions i llicències urbanístiques en els termes de l'article 50 de la LOUS, a l'àmbit corresponent a la Mod. del PGOU anul·lada per sentència núm. 134, de 29 de març, del TSJIB, Sala Contenciós Administrativa. Així mateix, s'aprovava fer els estudis necessaris per tal de modificar el PGOU de Palma en l'àmbit de la Modificació del PGOU anul·lada per Sentència núm. 134, de 29 de març de 2017, del TSJIB, amb la finalitat d'assolir els objectius de la Modificació anul·lada, amb esmena dels defectes que varen motivar l'anul·lació de dita Modificació.

Així, d'acord amb l'article 50 de la LOUS, si en data 21 de desembre de 2018 no s'ha assolit l'aprovació inicial de la modificació plantejada es produirà l'aixecament de la suspensió cautelar de llicències i autoritzacions i, per tant, un conflicte amb els objectius de la modificació, entre els quals està:

-evitar la privatització que el planejament urbanístic té previst a les illes situades entre el carrer Joan Maragall, avinguda Gabriel Alomar, i el carrer Manuel Azaña i traslladar l'edificabilitat privada per tal de destinar aquests sòls a espais lliures públics amb presència d'equipaments públics, entre ells l'edifici catalogat de GESA que cal preservar, procurant-li una ocupació institucional.

- Dotació d'un aparcament dissuasori de 1.000 places situades en el subsòl d'aquest espai de transició

- Redistribuir els drets dels propietaris privats que el projecte de reparcel·lació aprovat definitivament els hi assignava en la franja situada en primera línia, traslladant l'aprofitament lucratiu de la façana marítima als subàmbits B i C així com a la parcel·la on s'ubica en l'actualitat EMAYA.

6.En conseqüència, per aplicar la tramitació d'urgència al procediment d'avaluació ambiental estratègica ordinària de la modificació puntual del PGOU de Palma referent a una part del Sector Llevant-Façana Marítima, ens hem de trobar davant d'un supòsit en el que el temps és determinant de la resolució que en el seu dia s'adopti.

Així, s'observa que el temps és determinant perquè l'aixecament de la suspensió cautelar de llicències i autoritzacions en data 21 de desembre de 2018 causaria un conflicte amb els objectius de la modificació plantejada.

7.Aleshores, la Comissió de Medi Ambient de les Illes Balears, com a òrgan ambiental, haurà de valorar si ens trobem davant de circumstàncies que responen a motius d'interès públic, a la vista dels motius indicats a l'ofici de l'Ajuntament de Palma, si bé sembla que concorren les circumstàncies indicades a la legislació i a la jurisprudència per poder declarar la tramitació d'urgència.

No obstant això, prenent en consideració que la declaració d'urgència que es sol·licita només ve justificada per la necessitat d'aprovar inicialment la modificació del PGOU abans de determinada data, en virtut del principi general del dret qui potest plus, potest minus, i per tal de garantir al màxim els principis als quals s'ha de subjectar el procediment d'avaluació ambiental d'acord amb l'article 2 de la Llei 21/2013, sobre tot el de participació pública, es troba adequat que la declaració d'urgència s'apliqui exclusivament a les següents fases de l'avaluació ambiental estratègica ordinària de la modificació puntual del PGOU de Palma:



-Consultes prèvies i determinació de l'abast de l'estudi ambiental estratègic

-Elaboració de l'estudi ambiental estratègic

D'aquesta manera, els terminis dels tràmits inserits a les fases posteriors del procediment (informació pública i consultes a les administracions públiques afectades i persones interessades; anàlisi tècnica de l'expedient, i declaració ambiental estratègica), una vegada superat el tràmit d'aprovació inicial per part de l'Ajuntament, no han de quedar reduïts a la meitat.

8.L'article 10.1.a) del Decret 4/2018, de 23 de febrer, pel qual s'aproven l'organització, les funcions i el règim jurídic de la Comissió de Medi Ambient de les Illes Balears, estableix que són competència del president de la CMAIB totes les que la legislació vigent assigni a la Comissió de Medi Ambient de les Illes Balears sense precisar-ne l'òrgan i que no estiguin expressament atribuïdes al ple de la CMAIB en l'article 9.

Per tot això, i vist l'informe jurídic amb proposta de resolució de 3 d'octubre de 2018, dict la següent:

Resolució

1. Aplicar la tramitació d'urgència a les fases de consultes prèvies i determinació de l'abast de l'estudi ambiental estratègic, i a la d'elaboració de l'estudi ambiental estratègic, del procediment d'avaluació ambiental estratègica ordinària de la modificació puntual del PGOU de Palma referent a una part del Sector Llevant-Façana Marítima.
2. Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Palma.

Interposició de recursos

Contra aquesta Resolució no es pot interposar recurs, sense perjudici del que sigui procedent contra la resolució que posi fi al procediment

Palma, 3 d'octubre de 2018

El President de la CMAIB
Antoni Alorda Vilarrubias

