



## **CAS PRÀCTIC AMB CRITERIS DE CORRECCIÓ** **PROCÉS SELECTIU 2 PLACES TAG-A1**

### **TRES SUPÒSITS PRÀCTICS, A TRIAR-NE DOS**

#### **SUPÒSIT PRÀCTIC NÚM. 1 (15 PUNTS COM A MÀXIM)**

L'ajuntament de Treburà fa un consulta en relació a la cessió de l'ús i gestió de les pistes de pàdel municipals a un Club de Pàdel .

L'ajuntament indica que no tenen cap norma aprovada en relació a l'ús i gestió de les mateixes.

Ens demanen ajuda per saber com haurien de procedir per fer la cessió d'ús i la seva gestió.

Si el Club de Pàdel té deutes tributaris abans de la cessió, quines conseqüències jurídiques implicaria? I si el club de Pàdel contrau deutes tributaris en el transcurs de la cessió i gestió de les pistes, quines conseqüències jurídiques implicaria?

Fes un informe jurídic donant resposta a totes les seves consultes.

#### **CORRECCIÓ:**

En aquest cas les instal·lacions esportives són un bé demanial (afectat a un ús/servei públic) i no es pot formalitzar ni via conveni ni via precari (perquè es vol cedir també la gestió).

Dit això caldrà que des de l'Ajuntament s'analitzin possibles vies d'actuació:

1.- Si es vol establir com un servei públic, caldrà que primer l'Ajuntament estableixi i reglamenti el servei d'acord amb les indicacions previstes als articles 153 i següents del ROAS. En aquest cas, caldrà determinar com es fa la gestió del servei públic; pot ser via directa o bé via indirecta contractual en aplicació de la Llei de contractes i licitar o bé un contracte de concessió de serveis o bé un contracte de serveis a tercers (en funció de si es trasllada o no el risc operacional al contractista). En aquest cas s'ha de preparar l'expedient de contractació i licitar d'acord amb la Llei de contractes del sector públic.

-D'altra banda, hi ha la opció de fer una concessió demanial subjecta a la normativa de patrimoni, ja que no es pot cedir l'ús d'un bé de domini públic a precari o mitjançant conveni. En aquest cas, es cediria l'ús per a la seva explotació . Pot ser cobrant un cànon o amb cànon 0€. En aquest cas, també s'hauria de preparar un plec de clàusules i licitar ja que la normativa de patrimoni es remet a la Llei de contractes per a la preparació i adjudicació d'aquests contractes.

Aquests són a grans trets els conceptes a tenir en compte amb caràcter general respecte l'ús dels béns de domini públic i la prestació de servei públic en el seu cas.

- Resposta sobre el deute tributari Club de Pàdel:
- **Concessió demanial:** Article 94 de la Llei de patrimoni i 71.1 d) LCSP

“Artículo 94. Prohibiciones para ser titular de concesiones demaniales.

En ningún caso podrán ser titulares de concesiones sobre bienes y derechos demaniales las personas en quienes concurra alguna de las prohibiciones de contratar reguladas en el Real Decreto Legislativo 2/2000, de 16 de junio, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas.

Cuando, posteriormente al otorgamiento de la concesión, el titular incurra en alguna de las prohibiciones de contratación se producirá la extinción de la concesión”.

- Article 71 LCSP en cas de licitació per exemple **contracte serveis o concessió serveis:**

d) No estar al corrent en el compliment de les obligacions tributàries o de la Seguretat Social

En aquest cas només en el moment anterior a adjudicar. Si sobrevé en l'execució del contracte llavors no és causa de resolució ni extinció.

#### Criteris correcció:

1 punt: informe jurídic

1 punt: bé demanial

5 punts: establiment servei públics (ROAS)

5 punts: concessió demanial (lleí patrimoni)

3 punts: deute tributari: abans (94 lleí patrimoni i 71.1.d LCSP) i durant (cessió/gestió: no causa resolució i extinció)

### **SUPÒSIT PRÀCTIC NÚM. 2 (15 PUNTS COM A MÀXIM)**

Un Ajuntament ens comenta que vol fer un conveni amb el Bisbat de Girona per a poder disposar d'un espai de l'església del Carme, titularitat del Bisbat, per a poder realitzar activitats organitzades per l'ajuntament de caire cultural.

El Bisbat de Girona els cedeix gratuïtament l'església del Carme del poble a canvi que l'ajuntament porti a terme una sèrie d'obres per mantenir l'església.

L'ajuntament demana al servei d'assistència i assessorament jurídic de la Diputació de Girona què han de fer per dur a terme l'esmentada cessió.

Fes un informe jurídic que doni resposta a la petició de l'ajuntament.

#### **CORRECCIÓ:**

Per a que l'Ajuntament pugui executar aquestes obres en un bé de titularitat privada cal que, amb caràcter previ, es constitueixi a favor seu un dret que li **atorgui títol jurídic** per fer-ho ja que si no hi ha títol jurídic pel qual se cedeixi l'ús i/o disponibilitat de l'immoble a l'Ajuntament, no es podrà dur a terme aquesta inversió, en exigència de **l'article 236.1 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic.**

A més, les obres s'executarien en propietat privada i, lògicament, esdevindrien aquestes en propietat del seu titular, en aquest cas al Bisbat.

Ara bé, ni la legislació patrimonial ni la local regulen el supòsit de cessió gratuïta de béns immobles per part d'un particular a l'Administració pública, tot i que podria encaixar-hi la

formalització d'un **conveni entre les parts**, com el supòsit que ens plantegeu en la consulta i, per tant, es regiria per l'establert als els articles **47 i següents de la Llei 40/2015**, de 1 d'octubre, de Règim Jurídic del Sector Públic (LRJSP).

Pel que fa a la durada dels convenis, concretament en l'article 49 h de la Llei 40/2015 estableix que els convenis han de tenir una durada determinada que no pot superar els 4 anys, excepte que les parts pactin una pròrroga de fins a 4 anys addicionals.

Amb tot, cal tenir en compte que davant el fet que a la normativa actual no es troba regulat expressament el supòsit objecte de la consulta, es pot admetre que el negoci jurídic que permeti a l'Ajuntament fer ús d'un immoble privat, té una naturalesa patrimonial exclòs de la LCSP, considerant-lo així com un contracte privat que es regeix per l'ús de la plena autonomia de la voluntat de les parts recollida a l'article 1255 del Codi Civil, en virtut de la qual, les parts contractants poden establir els pactes, clàusules i condicions que estimin convenients, sempre que no siguin contraris a les lleis, la moral ni l'ordre públic. En el mateix sentit, trobem l'article 111 del Real Decret Legislatiu 781/1986 pel que s'aprova el Texto Refundido de las disposiciones legales vigentes en materia de Régimen Local (TRRL).

Per tant, i a mode de conclusió, entenem que ambdues opcions són ajustades a dret, per una banda, la opció de considerar-lo com un conveni administratiu sotmès a la Llei 40/2015 o bé considerar la cessió d'ús com un negoci jurídic privat el qual es regeix per l'ús de la plena autonomia de la voluntat de les parts recollida a l'article 1255 del Codi Civil.

#### Criteris correcció:

1 punt: informe jurídic

4 punts: cal títol jurídic, sinó no hi pot haver inversió via 236.1 LCSP

5 punts: supòsit atípic: possibilitat conveni (47 i ss Llei 40/2015) i durada

5 punts: possibilitat del caràcter patrimonial (cessió d'ús privat): 1255 CC autonomia de la voluntat = III TRRL

### **SUPÒSIT PRÀCTIC NÚM. 3 (15 PUNTS COM A MÀXIM)**

L'ajuntament de "Viladecinc" es posa en contacte amb el servei d'assistència jurídica de la Diputació de Girona perquè els han trucat els Mossos d'esquadra, advertint que hi ha una zona protegida en sòl no urbanitzable (un espai natural protegit) en el qual s'estan realitzant diverses activitats il·legals: persones no empadronades, foc i cuines a prop de massa forestal, construcció il·legal d'una petita edificació i activitats sense permís. Els Mossos d'Esquadra fan arribar l'acta d'inspecció a l'ajuntament perquè realitzi les actuacions corresponents.

L'ajuntament demana com procedir davant aquesta situació.

Raona i dona les opcions de resposta adients al cas i proposa un model de resolució perquè l'ajuntament pugui iniciar les actuacions proposades.

#### **CORRECCIÓ:**

En relació a la seva concreta petició d'una banda ens trobem davant uns fets que suposen una **vulneració de la normativa urbanística en sòl no urbanitzable**, en

aquest cas la competència és municipal si bé també es pot traslladar la resolució als serveis de protecció de la legalitat del Departament de Territori. Amb tot, es pot procedir d'acord amb l'article 95 i 96 del Decret 64/2014 i, en la mateixa resolució, sol·licitar l'auxili dels cos de Mossos d'Esquadra per a la seva execució.

Per altra banda, al tractar-se d'un **espai natural protegit**, l'òrgan competent és l'òrgan gestor de l'espai si bé, s'hauria de determinar si té un pla aprovat, si el té l'òrgan competent seria l'òrgan gestor de l'espai, si no el té, l'òrgan competent seria el departament competent en matèria de medi natural i biodiversitat (article 20bis de la Llei 12/1985) i s'hauria de traslladar la denúncia al Departament d'Acció Climàtica.

Pel que fa a la **protecció contra incendis** i a la prohibició de realitzar foc, és aplicable el Decret 64/1995 i és una vulneració del seu article 15 i la competència per aplicar les sancions corresponents és dels delegats territorials del Departament d'Acció Climàtica, el Director de medi natural o bé el Conseller d'Acció Climàtica (article 19).

Per la qual cosa, és necessari redactar un Decret on es resolgui ordenar el desallotjament de les persones en situació de risc, l'apuntament o l'enderrocament total o parcial de l'immoble afectat o d'altres mesures que es considerin adients, sol·licitar auxili als cos de Mossos d'Esquadra i traslladar els fets al Departament d'Acció Climàtica als efectes de que duguin a terme les seves competències en matèria de prevenció i protecció contra incendis.

Model Decret d'alcaldia:

*“En data .... i registre ..... es rep document “inspecció en una finca rústica on s’hi acumulen gran quantitat de residus, dins del terme municipal de .....” per part de la unitat regional de Medi Ambient dels Mossos d’esquadra de la regió policial de Girona per tal que l’Ajuntament dugui a terme les actuacions corresponents.*

### **Fonaments de dret**

*.Art.33 de la llei 6/1988 forestal de Catalunya:*

*Correspon al Departament d'Agricultura, Ramaderia i Pesca la planificació, la coordinació i l'execució de les mesures i les accions que es realitzin per a la prevenció d'incendis forestals, en col·laboració amb els altres Departaments de l'Administració, les entitats locals, les Agrupacions de Defensa Forestal i els particulars.*

*.Art. 15 i art.19 del Decret 64/1995 pel qual s'estableixen mesures de prevenció d'incendis forestals.*

#### **Article 15**

*Actuacions no permeses En els terrenys forestals siguin o no poblats d'espècies arbòries i a la franja de 500 metres que els envolta, en el període comprès entre el 15 de març i el 15 d'octubre, resta prohibit:*

*a) Encendre foc per a qualsevol tipus d'activitat sigui quina sigui la seva finalitat. Especialment no es podrà: Cremar rostolls, marges i restes d'aprofitaments forestals, agrícoles o de jardineria. Fer focs d'esbarjo. Queda exclosa de la prohibició dintre de les àrees recreatives i d'acampada i en parcel·les de les urbanitzacions la utilització dels fogons de gas i de barbacoes d'obra amb mataguspíres. Fer foc per a activitats relacionades amb l'apicultura.*

b) Llençar objectes encesos.

c) Abocar escombraries i restes vegetals i industrials de qualsevol mena que puguin ser causa de l'inici d'un foc.

d) Llençar coets, globus, focs d'artifici o altres artefactes que continguin foc.

e) La utilització de bufadors o similars en obres realitzades en vies de comunicació que travessin terrenys forestals

19.1 Les infraccions del que disposa aquest Decret seran sancionades d'acord amb el que estableixen la Llei 81/1968, de 5 de desembre, d'incendis forestals, i el seu Reglament, i la Llei 6/1988, de 30 de març, forestal de Catalunya.

19.2 La competència per sancionar per la via administrativa les infraccions en matèria d'incendis forestals correspon:

a) Als delegats territorials del Departament d'Agricultura, Ramaderia i Pesca, fins a 100.000 ptes.

b) Al director general del Medi Natural, fins a 500.000 ptes

c) Al conseller d'Agricultura, Ramaderia i Pesca fins a 5.000.000 de ptes

.Art. 20 bis de la Llei 12/0985 d'espais naturals: Gestió dels espais del Pla d'espais d'interès natural  
1. Correspon al departament competent en matèria de medi natural i biodiversitat, sens perjudici del que estableix l'article 29 sobre la gestió dels espais naturals de protecció especial, d'implementar les mesures de gestió necessàries per conservar el patrimoni natural, la biodiversitat i la geodiversitat dels espais del Pla d'espais d'interès natural i les determinacions i disposicions dels plans de protecció del medi natural i del paisatge. Per implementar aquestes mesures, el departament competent pot subscriure convenis de col·laboració amb altres departaments, les administracions locals, els propietaris del sòl, els titulars d'explotacions agràries i forestals o amb les entitats sense ànim de lucre que tinguin per objecte la conservació del patrimoni natural.

Article 200 del Text Refós de la Llei Urbanística de Catalunya, aprovat per Decret Legislatiu 1/2010, de 3 d'agost:

3. El municipi exerceix la potestat de protecció de la legalitat urbanística respecte a les vulneracions comeses en el seu territori. El departament competent en matèria d'urbanisme també exerceix la potestat de protecció de la legalitat urbanística respecte a presumptes infraccions greus i molt greus.

.Article 95 i 96 del Decret 64/2014 que aprova el Reglament sobre protecció de la legalitat urbanística:

Risc imminent per a la salut i la seguretat

Quan, per raons d'urgència fonamentades en situacions de risc imminent per a la salut de les persones o la seguretat de les persones o les coses, sigui necessari executar actes de conservació, rehabilitació i protecció que no admetin demora, l'òrgan municipal

competent pot ordenar la seva execució immediata en qualsevol moment, sense l'audiència prèvia de les persones interessades i sota la direcció dels serveis tècnics municipals. En aquests casos, l'ordre d'execució es pot donar de paraula. Si l'actuació afecta un immoble integrant del patrimoni cultural com a bé cultural d'interès nacional, l'òrgan municipal competent ha de requerir els serveis tècnics del departament competent en matèria de patrimoni cultural perquè intervinguin urgentment en coordinació amb els serveis tècnics municipals.

.Art.106.2 Decret 64/2014:

*Coordinació de les administracions competents*

106.2 Quan la vulneració pugui ser constitutiva d'una infracció greu o molt greu i es produeixi en sòl no urbanitzable o en terrenys que el planejament urbanístic reserva per a sistemes urbanístics generals, respecte de la qual no consti que l'administració municipal estigui tramitant un procediment de protecció de la legalitat urbanística, el departament competent en matèria d'urbanisme pot incoar el procediment corresponent sense necessitat d'efectuar el requeriment previ a què fa referència l'apartat 1.

.L'article 21.1 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local.

Per tot l'anterior, **RESOLC:**

**PRIMER.-** Sol·licitar l'auxili del Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural, i que procedeixin a dur a terme les seves competències en matèria de prevenció i protecció contra incendis en els actes denunciats per part de la unitat regional de Medi Ambient dels Mossos d'esquadra de la regió policial de Girona.

**SEGON.-** Ordenar el desallotjament de les persones en situació de risc, l'apuntament o l'enderrocament total o parcial de l'immoble afectat o d'altres mesures que es considerin adients, i sol·licitar auxili als cos de Mossos d'Esquadra.

**TERCER.-** Sol·licitar l'auxili del Departament de Territori de la Generalitat de Catalunya, i que procedeixin a la incoació de l'expedient de protecció de la legalitat urbanística pels fets detallats en l'acta d'inspecció diligències ..... dels mossos d'esquadra i l'informe tècnic ....

**QUART.-** Informar de l'acta d'inspecció diligències .... dels mossos d'esquadra i l'informe tècnic .... a l'òrgan gestor de l'espai natural afectat, si bé al no tenir un pla aprovat, es trasllada al Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural per al seu coneixement i anàlisi.

**CINQUÈ.-** Notificar el present acord als interessats perquè, en el termini de deu dies, puguin formular al·legacions i presentar els documents i les justificacions que estimin pertinents.

**QUART.-** Donar compte d'aquesta resolució en la propera sessió plenària.”

criteris correcció:

5 punts: vulneració normativa sòl no urbanitzable (urbanístic), arts 95 i 96 Decret 64/2014 i auxili cossos i func.

5 punts: espai natural protegit (20 bis Llei 12/85), òrgan gestor (té pla aprovat?)

5 punts: protecció contra incendis, Decret 64/95 i Llei Forestal catalana

Redacció decret