

Ajuntament de Torredembarra

RAFAEL ORIHUEL IRANZO, Secretari de l'Ajuntament de Torredembarra,

**CERTIFICO:**

Que el Ple de l'Ajuntament de Torredembarra, en la seva sessió ordinària duta a terme en data 15 de juny de 2017 va adoptar, entre d'altres, i amb els quòrums necessaris per a la seva validesa, l'acord que textualment es transcriu, segons consta a l'acta de la sessió, actualment en procés de confecció:

**"5. Expedient AG1/G262/16/01. Dictamen proposant la resolució de procediment de revisió d'ofici de l'acord de la Junta de Govern Local de 2 de desembre de 2011, d'actualització de la retribució del concessionari, quadre de preus unitaris i inversions a realitzar per l'adjudicatari, en relació al contracte amb la mercantil Sorea, de gestió mitjançant concessió dels serveis públics d'abastament d'aigua potable i clavegueram.**

El secretari llegeix la part dispositiva del dictamen proposant la resolució del procediment de revisió d'ofici de l'acord de la Junta de Govern Local de 2 de desembre de 2011, d'actualització de la retribució del concessionari, quadre de preus unitaris i inversions a realitzar per l'adjudicatari, en relació al contracte amb la mercantil Sorea, de gestió mitjançant concessió dels serveis públics d'abastament d'aigua potable i clavegueram (expedient AG1/G262/16/01).

Abans de procedir a la votació, es produeixen les següents intervencions:

(...)

Conclòs el debat, es procedeix a la votació, que mostra el següent resultat:

Vots emesos: disset (17)			
Grup Polític	Vots a favor	Vots en contra	Abstencions
ERC-AM	Quatre (4)	----	----
PSC-CP	Tres (3)	----	----
ABG	Dos (2)	----	----
C's	----	----	Tres (3)
PDeCAT i Unió	----	----	Dos (2)
CUP-PA	Un (1)	----	----
PP	----	----	Un (1)
AVUI D-A.	----	----	Un (1)
Total	Deu (10)	----	Set (7)

En conseqüència, el Ple, per **MAJORIA** dels seus membres, amb **deu (10) vots a favor** (grups municipals d'ERC-AM, PSC-CP, ABG i CUP-PA) i **set (7) abstencions** (grups municipals de C's, PDeCAT i Unió, PP i AVUI-D), pren el següent acord, que es fonamenta en els antecedents i consideracions legals que a continuació s'exposen:

**"Antecedents:**

1. En data 17 de novembre de 2016 el Ple de l'Ajuntament va adoptar acord del qual es transcriu la seva part dispositiva:



## Ajuntament de Torredembarra

*Primer.- Incoar expedient de revisió d'ofici, per causa de nul·litat de ple dret, del següent acord adoptat en relació al contracte amb la mercantil SOREA, de gestió mitjançant concessió dels serveis públics d'abastament d'aigua potable i clavegueram:*

*Acord de la Junta de Govern Local de 2 de desembre de 2011, punt 2 de l'ordre del dia de la sessió, d'actualització de la retribució del concessionari, quadre de preus unitaris i inversions a realitzar per l'adjudicatari (exp. AG11/G523/06/02).*

*Segon.- Notificar aquest acord, en la seva condició d'interessat, a la mercantil SOCIEDAD REGIONAL DE ABASTECIMIENTO DE AGUAS (SOREA), S.A., concessionària del servei d'aigües potables i clavegueram de Torredembarra, posant-li de manifest l'expedient i atorgant-li un termini d'audiència de 10 dies perquè formuli al·legacions i presenti els documents i justificacions que estimi escaients.*

*Tercer.- Es faculta a l'Alcaldia perquè, exhaurit el termini per a formular al·legacions, a la vista de les que, si s'escau, es presentin, formuli proposta de resolució; remetent posteriorment les actuacions realitzades, juntament amb l'expedient del qual dimanin els actes objecte de revisió, a la Subdirecció General d'Assistència Jurídica i de Règim Local de la Direcció General d'Administració Local, perquè ho envii a la Comissió Jurídica Assessora, que haurà d'emetre el preceptiu dictamen, d'acord amb el que disposa l'article 106.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques (LPACAP).*

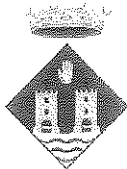
*Quart.- Requerir a la Comissió Jurídica Assessora la màxima urgència en l'emissió del seu dictamen, considerant el que disposa l'article 15 de la seva llei reguladora (Llei 5/2005 de 2 de maig).*

*Cinquè.- S'acorda expressament, no obstant això, la suspensió del termini màxim legal de sis mesos per a resoldre l'expedient durant el període comprès entre la petició del dictamen i la seva recepció, la qual cosa es comunicarà a la mercantil interessada en el moment en que es realitzin els respectius tràmits, d'acord amb allò disposat pels articles 22.1.d) i 80.3 de la LPACAP i l'article 11 de la Llei 5/2005 de 2 de maig, de la Comissió Jurídica Assessora."*

*2. De conformitat amb les apreciacions de la Comissió Jurídica Assessora al seu dictamen 192/2016, sobre una anterior revisió d'ofici del mateix acord de la Junta de Govern Local de 2/12/2011, i altres acords que ara no són objecte d'aquest nou expedient, en la mateixa sessió del Ple, però prèviament a l'adopció de l'acord transcrit, l'Ajuntament havia declarat la caducitat d'aquell primer expedient, acord que va ser notificat a la mercantil SOREA i a la Comissió Jurídica Assessora de la Generalitat de Catalunya.*

*3. En data 16 de desembre es registra d'entrada en aquesta entitat, amb núm. 15053/2016, escrit presentat pel Sr. Óscar Martínez Guzmán, en nom i representació de la mercantil Sorea (representació que acredita mitjançant escriptura de poder). L'escrit s'ha presentat en temps i forma, doncs consta el segell de presentació en una oficina de Correus de Barcelona el dia 14 de desembre, justament l'últim dia del termini de deu dies hàbils acordat pel Ple per a presentar al·legacions.*

*L'escrit, al qual s'acompanya un CD amb 23 documents en format pdf (els poders del signant de l'escrit, els dos informes de professionals del dret que al llarg de l'escrit són citats – documents 2 i 3, que s'adjunten també en paper –, documents judicials i documents de l'expedient administratiu de l'acord objecte de revisió) conté diverses al·legacions, sol·licitant-se*



Ajuntament de Torredembarra

finalment l'arxiu del procediment, i subsidiàriament, que s'acordi remetre l'escrit i dictàmens jurídics annexos a la Comissió Jurídica Assessora, per a la seva valoració.

4. A petició d'aquesta Alcaldia, en data 9 de febrer, el Secretari emet informe núm. AG1/12/2017, referent a l'escrit d'al·legacions de Sorea, les conclusions del qual es transcriuen a continuació:

"1. No hi ha cap nou element en l'expedient relatiu a l'acte objecte de revisió: és exactament el mateix. En l'escrit d'al·legacions presentat pel representant de Sorea, hi han, això sí, noves i imaginatives línies argumentals que, al meu entendre, no desvirtuen les consideracions en què el Ple es va basar per a l'adopció de l'acord d'incoació del present procediment de revisió d'ofici.

2. Malgrat què la CJA en l'anterior dictamen no considerava la concurrència del vici de nul·litat definit com a "Los dictados por órgano manifiestamente incompetente por razón de la materia o del territorio" (actualment, art. 47.1.b de la LPACAP), ens ratifiquem en la nostra consideració, ja exposada en l'informe que a petició de l'Alcalde vam emetre en el present expedient (informe núm. 156/2016, de 8 de novembre) de que aquet vici també concorre. I ho fem per coherència, i per la transcendència que en l'adopció de l'acord va tenir el no portar l'assumpte al Ple (contra el criteri mantingut en altres ocasions en aquesta casa, amb anterioritat i amb posterioritat) evitant que en un tema de tanta importància s'exercís la responsabilitat d'emetre el preceptiu assessorament jurídic.

Pel que fa a les altres dues causes de nul·litat (les lletres e i f del mateix article 47.1; abans article 62.1 lletres e i f, de la LRJPAC) ens ratifiquem en allò argumentat a l'informe citat.

4. La tramitació dels acords objecte de revisió, i la pròpia naturalesa jurídica dels mateixos, és d'una enorme complexitat, i tot i que sigui raonable el dubte de si les evidents irregularitats són de la suficient entitat com per a determinar la nul·litat radical dels acords, i fins i tot si es donen o no les circumstàncies limitatives de les facultats de revisió que, com és natural, Sorea al·lega, considero que en aquests moments, sense comptar prèviament amb el dictamen de la CJA, no procedeix estimar la petició d'arxiu.

5. Atès que el present informe no aporta consideracions noves respecte de la fonamentació inicial i possibles causes de nul·litat invocades en l'acord del Ple d'incoació de l'expedient de revisió, que es mantenen íntegrament, entenem que d'acord amb l'article 82.4 de la LPACAP el tràmit de audiència previst en el citat article és prescindible.

Recordem que així ho va entendre també la CJA respecte al tràmit equivalent de l'anterior expedient, al dir que "s'observa que les consideracions efectuades per l'Administració instructora tampoc no aporten elements addicionals que continguin cap innovació respecte de la fonamentació inicial que va motivar l'expedient de revisió. Ateses les circumstàncies acabades de mencionar, la Comissió entén que en el procediment seguit no es van vulnerar els drets que persegueix garantir l'article 84 de l'LRJPAC, ni van disminuir les possibilitats de defensa de la part interessada. La proposta de resolució reproduïx el contingut de l'acord d'incoació i la base jurídica en què aquell acord sustentava la revisió d'ofici. A banda d'això, l'entitat SOREA ha pogut fer arribar les al·legacions i els motius d'oposició que ha considerat oportuns." (pàgina 31 del dictamen 192/2016).

6. Cal, en conseqüència, desestimar la petició d'arxiu, i continuar amb el procediment, formulant proposta de resolució i, en la forma establerta en l'apartat Tercer de l'acord del



## Ajuntament de Torredembarra

*Ple de 17 de novembre, remetent les actuacions a la Comissió Jurídica Assessora, perquè emeti el seu dictamen preceptiu.*

*Aquest dictamen, tant si és favorable a la revisió parcial o total dels acords, com si no ho és, serà vinculant per a l'ajuntament."*

*5. En data 10 de febrer es formalitza proposta de resolució per part de l'Alcaldia, que s'incorpora a l'expedient.*

*6. En data 13 de febrer es remet a la Subdirecció General d'Assistència Jurídica i Règim Local de la Direcció General d'Administració Local, l'expedient de revisió d'ofici i l'expedient del que dimana l'acord de Junta de Govern Local objecte de revisió.*

*7. En la mateixa data es comunica a la mercantil Sorea la suspensió del termini màxim legal de sis mesos per a resoldre l'expedient durant el període comprès entre la petició del dictamen i la seva recepció.*

*8. En data 30 de maig, i mitjançant registre d'entrada núm. 6604, es rep notificació del Departament de Governació, Administracions Públiques i Habitatge de la Generalitat, adjuntant el dictamen sol·licitat a la Comissió Jurídica Assessora, dictamen número 127/2017, d'11 de maig de 2017.*

*El dictamen, del que ha estat ponent la Sra. Isabel Pont i Castejón informa favorablement sobre la revisió d'ofici plantejada, apreciand la concurrència de les causes de nul·litat dels articles 62.1.e) i f) de la Llei 30/1992 [actualment articles 47.1.e) i f) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques], emetent també (pàgina 49 del dictamen) pronunciament en el sentit que "no ha estat suficientment acreditat que concorrin, com suggereix la concessionària, les causes que impedeixen l'exercici de la potestat de revisió dels actes administratius que es localitzen actualment en l'article 110 de l'LPAC. A aquests efectes, s'estima especialment significatiu que el contracte, com apunta l'Administració, preveu una durada de 25 anys, de manera que resta encara una molt important porció d'aquest període en la qual la contractista caldrà que garanteixi la prestació del servei."*

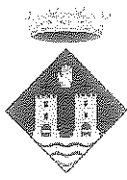
*9. En la mateixa data de recepció del dictamen s'emet comunicació a la mercantil Sorea de l'aixecament de la suspensió referida en l'Antecedent 7.*

### **Fonaments de Dret**

*1. Els de l'acord d'incoació, de data 17 de novembre de 2016, referents a la revisió d'ofici dels actes de l'Administració, és a dir:*

- Els articles 4.1.g, 53 i 110 de la Llei 7/1985, reguladora de les bases del règim local.*
- Els articles 8.1.g i 173 de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya (text refós aprovat per Decret Legislatiu 2/2003 de 28 d'abril).*
- Els articles 22.1.d), 47.1, 80.3, 82.2 106 i 110, i la Disposició Transitòria Tercera, lletra b), de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques (LPACAP).*
- L'article 71 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya.*
- L'article 11 de la Llei 5/2005, de 2 de maig, de la Comissió Jurídica Assessora.*

*2. El dictamen, preceptiu i vinculant, número 127/2017, del què és ponent la Sra. Isabel Pont i Castejón que en data 11 de maig de 2017 emet la Comissió Jurídica Assessora dictamen que*



Ajuntament de Torredembarra

considera la causa de nul·litat dels articles 47.1 lletres e) i f) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, és a dir:

e) Los dictados prescindiendo total y absolutamente del procedimiento legalmente establecido o de las normas que contienen las reglas esenciales para la formación de la voluntad de los órganos colegiados.

f) Los actos expresos o presuntos contrarios al ordenamiento jurídico por los que se adquieren facultades o derechos cuando se carezca de los requisitos esenciales para su adquisición.

3. I pel que fa a l'òrgan competent per a resoldre la revisió d'ofici, aquest és, d'acord amb l'article 110 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril Reguladora de les Bases de Règim Local (legislació a la qual remet l'article 71.3 de la llei 26/2010), el Ple de l'ajuntament, atès que tal com s'acredita en l'informe del Secretari previ a l'acord d'incoació, les facultats de que en matèria de contractació gaudia, per delegació del Ple, la Junta de Govern Local, actualment no les té delegades."

En conseqüència, el Ple de l'Ajuntament de Torredembarra **acorda:**

**Primer.-** Declarar, per considerar que concorren les causes expressades a les lletres e) i f) de l'article 47.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, la nul·litat de ple dret de l'acord de la Junta de Govern Local de 2 de desembre de 2011, punt 2 de l'ordre del dia de la sessió, d'actualització de la retribució del concessionari, quadre de preus unitaris i inversions a realitzar per l'adjudicatari, en relació al contracte amb la mercantil SOREA, de gestió mitjançant concessió dels serveis públics d'abastament d'aigua potable i clavegueram (exp. AG11/G523/06/02).

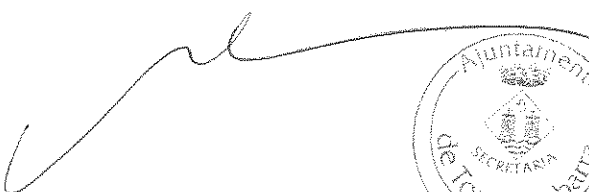
**Segon.-** Notificar aquest acord, amb expressió dels recursos adients a la mercantil SOCIEDAD REGIONAL DE ABASTECIMIENTO DE AGUAS (SOREA), S.A., concessionària del servei d'aigües potables i clavegueram de Torredembarra.

**Tercer.-** Donar trasllat del present acord a la Subdirecció General d'Assistència Jurídica i de Règim Local de la Direcció General d'Administració Local."

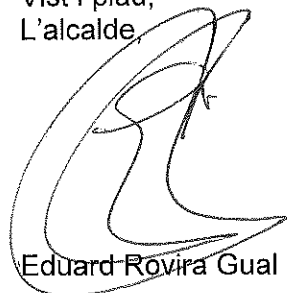
I perquè consti, expedixo el present certificat, d'ordre i amb el vist i plau de l'Alcalde de la Corporació, a la vila de Torredembarra, en data setze de juny de dos mil disset.

El secretari,

Vist i plau,  
L'alcalde

  
Rafael Orihuel Iranzo



  
Eduard Rovira Gual

