



## CONCELLO DE POIO

Ref: MC

(Secretaría)

ACTA DA SESION ORDINARIA, NÚMERO CINCOCENTAS QUINCE REALIZADA POLO PLENO DESTA CORPORACION O DÍA VINTE E OITO DE ABRIL DE DOUS MIL QUINCE.

Na Casa Consistorial de Poio, ás dezanove horas e corenta minutos do día vinte e oito de abril de dous mil quince, baixo a presidencia do Sr. Alcalde D. Luciano Sobral Fernández e coas asistencias dos Srs./as. Concelleiros Xulio Barreiro Lubián, Silvia Díaz Iglesias, Xosé Luis Martínez Blanco, Margarita Caldas Moreira, Lidia Salgueiro Piñeiro, Jose Angel Lodeiro Cancela, Alicia Martínez González, Angel Moldes Martínez, Celestes Nieto García, Juan J. Rodríguez Grandal, Aberto Villaverde Méndez, M<sup>a</sup> del Carmen Torres Castiñeiras, Manuel Domínguez Álvarez, Gregorio L. Agís Gómez e Consuelo Besada Lores; escusa a non asistencia a concelleira M<sup>a</sup> del Mar Villaverde Rosales e a Interventora Municipal Olga Fernández Rodríguez. Actuando a Secretaria Xeral do Concello D<sup>a</sup>. Paula Díaz Ramos. Reuníronse en primeira convocatoria para realizar a sesión ordinaria correspondente ó día de hoxe e para a que foron previamente citados en tempo e forma. Pola Presidencia declárase aberta a sesión, para tratar os asuntos que figuran na Orde do Día.

4097.- APROBACIÓN ACTAS ANTERIORES DO 31 DE MARZO DE 2015, NÚM. 512 E DO 16 DE ABRIL DE 2015, NUM. 513.- De conformidade co establecido no artigo 91 do Real decreto 2568/1986, do 28 de novembro, polo que se aproba o regulamento de funcionamento, organización e réxime xurídico das entidades locais dáse conta do contido das actas anteriores:

– Acta número 512 do 31 de marzo de 2015 queda aprobada por 15 votos a favor (8 BNG, 5 PP e 2 PSOE), ningún voto en contra e 1 abstención da Concelleira do PP D<sup>a</sup>. María del Carmen Torres Castiñeiras, ao non participar na devandita sesión ordinaria do mes de marzo ao non ostentar o cargo de concelleira.

– Acta número 513 do 16 de abril de 2015 dándose conta pola Sra. Secretaria presente na sesión do erro acontecido no acordo número 4094 de Memoria-Proposta para a solicitude de participación no programa de rexeneración e renovación urbana segundo o Plan 2013-2016 da acta do 16 de abril de 2015 na páxina 4 onde di: “**Terceiro.**- Solicitar ao Instituto Galego de Vivenda e Solo para a Área de Rehabilitación Integral do Conxunto Histórico Artístico de Combarro (Poio-Pontevedra), mediante a participación no Programa de rexeneración e renovación urbana que se resolverá no seno da Comisión Bilateral de Seguimento do Plan 2013-2016, unha axuda por importe de 92.122,51 €, coa seguinte distribución:

ACTUACIÓN	PRESUPUESTO PROTEXIDO	TOTAL	SUBVENCIO N SOLICITADA
Públicas			
Cruceiros	12.153,24		4.253,63
Posta en marcha	32.047,70		11.216,70
da Oficina			

Privadas: Hórreos Rehabilitación viviendas	219006,24	76652,18
<b>Total</b>	<b>263207,18</b>	<b>92122,51</b>

Debe dicir: “**Terceiro.-** Solicitar ao Instituto Galego de Vivenda e Solo para a Área de Rehabilitación Integral do Conxunto Histórico Artístico de Combarro (Poio-Pontevedra), mediante a participación no Programa de rexeneración e renovación urbana que se resolverá no seno da Comisión Bilateral de Seguimento do Plan 2013-2016, unha axuda por importe de 94.922,51 €, coa seguinte distribución:

ACTUACIÓNS	PRESUPOSTO TOTAL PROTEXIDO	SUBVENCIÓN SOLICITADA
Públicas Cruceiros Posta en marcha da Oficina	20.153,24 32.047,70	7.053,63 11.216,70
Privadas: Hórreos Rehabilitación viviendas	219006,24	76652,18
<b>Total</b>	<b>271207,18</b>	<b>94922,51</b>

Quedando aprobada polo voto favorable dos dezaseis membros presentes sendo dezasete o seu número legal de membros coa rectificación exposta.

4098- ESTADO DE EXECUCIÓN DOS ASUNTOS PRECEDENTES.- Dáse conta pola Sra. Secretaria do estado de execución dos asuntos precedentes e que son os que seguen: “4080.- SECRETARÍA, TOMA DE POSESIÓN DA CONCELLEIRA ELECTA D<sup>a</sup>. M<sup>a</sup> DEL CARMEN TORRES CASTIÑEIRAS.- Uniuse certificación do acordo ao expediente; 4081.- CONTRATACIÓN, DAR CONTA DA RESOLUCIÓN DA ALCALDÍA SOBRE RECURSO ESPECIAL EN MATERIA DE CONTRATACIÓN INTERPOSTO POR D. RUBÉN VARELA CADAHÍA EN REPRESENTACIÓN DA “UTE ASCAN-GEASER (UTE-POIO).- Uniuse certificación do acordo ao expediente; 4082.- INTERVENCIÓN, RECOÑECEMENTO EXTRAJUDICIAL DE CRÉDITO NÚM. 3/2015.-Uniuse certificación do acordo ao expediente e deuse traslado ao Servizo de Intervención para a realización dos trámites sucesivos do expediente; 4083.- INTERVENCIÓN, MODIFICACIÓN ANEXO SUBVENCIÓNS NOMINATIVAS.-Uniuse certificación do acordo ao expediente, remitiuse e publicouse anuncio no Boletín Oficial da Provincia de Pontevedra; 4084.- INTERVENCIÓN, DAR CONTA DA LIQUIDACIÓN ORZAMENTO EXERCICIO 2014.- Uniuse certificación do acordo ao expediente e deuse traslado ao Servizo de Intervención; 4085.- INTERVENCIÓN, DAR CONTA DA REMISIÓN DE INFORMACIÓN SOBRE OS MARCOS ORZAMENTARIOS A MEDIO PRAZO (PERÍODO 2016-2018) AO MINISTERIO DE FACENDA E ADMINISTRACIÓNS PÚBLICAS.- Uniuse certificación do acordo ao expediente e deuse traslado ao Servizo de Intervención; 4086.- INTERVENCIÓN, DAR CONTA NO ACORDO Nº 12911 DE XUNTA DE GOBERNO LOCAL, DE DATA 9 DE MARZO DE 2015, SOBRE INICIO EXPEDIENTE DE INVESTIGACIÓN DA TITULARIDADE DUN TRAMO NO CAMIÑO DA LAGOA ENTRE OS NÚMEROS 6 E 10.- Uniuse certificación do acordo ao expediente, remitiuse e publicouse anuncio de inicio do expediente no Boletín

Oficial da Provincia de Pontevedra; 4087.- INTERVENCIÓN, ADENDA Nº 2 AO CONVENIO SUBSCRITO POLOS CONCELLOS DE PONTEVEDRA, SANXENXO, POIO, MARÍN E VILABOA E A SOCIEDADE ESTATAL DE AUGAS DAS CONCAS DE ESPAÑA S.A. PARA O PROXECTO “NOVO ABASTECIMENTO DE AUGA A PONTEVEDRA E A SÚA RÍA”.- Uniuse certificación do acordo ao expediente e notificouse á Sociedade Estatal de Augas das Concas de España, SA (ACUAES); 4088.- PERSOAL, II ACORDO REGULADOR DAS CONDICIÓNS DE TRABALLO DO PERSOAL FUNCIONARIO DO CONCELLO DE POIO.- Uniuse certificación do acordo ao expediente, comunicouse á Subdelegación do Goberno e remitiuse á Consellería de Traballo e Benestar para súa inscrición e publicación no Boletín Oficial da Provincia de Pontevedra; 4089.- APROBACIÓN, SE PROCEDE, DOS ACORDOS ADOPTADOS POLA COMISIÓN DE DESLINDE DE POIO NA SÚA SESIÓN REALIZADA O 24/03/2015 EN RELACIÓN AO EXPEDIENTE DE DESLINDAMENTO DOS TERMOS MUNICIPAIS DE POIO-PONTEVEDRA.- Unise certificación do acordo ao expediente e remitiuse á Dirección Xeral de Administración Local; 4090.- CONTRATACIÓN, DAR CONTA DA RESOLUCIÓN DA ALCALDÍA SOBRE RECURSO ESPECIAL EN MATERIA DE CONTRATACIÓN INTERPOSTO POR D. RUBÉN VARELA CADAHÍA EN REPRESENTACIÓN DA “UTE ASCAN-GEASER (UTE-POIO).- Uniuse certificación do acordo ao expediente; 4091.- MOCIÓN EN RELACIÓN Á SUPRESIÓN DOS REXISTROS CIVÍS.- Uniuse certificación do acordo ao expediente e remitiuse ao Ministerio de Xustiza e á Federación Galega de Municipios e Provincias; 4093.- SECRETARÍA, TOMA DE POSESIÓN DA CONCELLEIRA ELECTA DO GRUPO MUNICIPAL DO PARTIDO POPULAR Dª. MARÍA DEL CARMEN TORRES CASTIÑEIRAS.- Uniuse certificación do acordo ao expediente; 4094.- MEMORIA-PROPOSTA PARA A SOLICITUDE DE PARTICIPACIÓN NO PROGRAMA DE REXENERACIÓN E RENOVACIÓN URBANA SEGUNDO O PLAN 2013-2016.- Uniuse certificación do acordo ao expediente e remitiuse ao Instituto Galego da Vivenda e Solo xunto coa demais documentación requirida na orde da convocatoria.”

A Corporación dáse por enterada.

4099.- DAR CONTA DAS RESOLUCIÓNS DA ALCALDÍA DESDE O ÚLTIMO PLENO ORDINARIO.- De conformidade co establecido no Real decreto 2568/1986, do 28 de novembro, polo que se aproba o regulamento de funcionamento, organización e réxime xurídico das entidades locais, dáse conta das resolucións da alcaldía desde o último pleno ordinario e que estiveron a disposición dos membros corporativos xunto cos demais asuntos que figuran na orde do día.

Neste punto da orde do día solicita a palabra o Concelleiro Sr. Moldes Martínez quen pregunta ao Sr. Alcalde se se procedeu á retirada das sancións de tráfico impostas aos condutores por xirar a cabeza máis de 90 graos.

Contesta o Concelleiro de Seguridade de Cidadá, O Sr. Martínez Blanco que non.

A Corporación dáse por enterada.

4100.- INTERVENCIÓN, INFORME 1º TRIMESTRE 2015 RELATIVO AO CUMPRIMENTO DA PREVISIÓN ESTABLECIDA NO ARTIGO 10 DA LEI 25/2013, DE IMPULSO DA FACTURA ELECTRÓNICA E CREACIÓN DO REXISTRO CONTABLE DE FACTURAS NO SECTOR PÚBLICO E NO ARTIGO 4 LEI 15/2010, DO 5 DE XULLO, DE MODIFICACIÓN DA LEI 3/2004, DE 20 DE DECEMBRO, POLA QUE SE ESTABLECEN MEDIDAS DE LOITA CONTRA A MOROSIDADE EN OPERACIÓNS COMERCIAIS.- Pola Secretaria presente na sesión dáse conta do expediente tramitado polo Servizo de Intervención e que foi sometido á consideración da Comisión Informativa de Facenda, Gobernación e Contas de data 20 de abril de 2015 emitíndose o seguinte ditame: “Previa declaración de urxencia por unanimidade de asistentes, dáse conta do informe de Intervención e Tesourería de data 17 de abril de 2015 da previsión establecida no artigo 10 da Lei 25/2013, de impulso da factura electrónica e creación do rexistro contable de facturas no sector público e no artigo 4 Lei 15/2010, de 5 de xullo, de modificación da Lei 3/2004, de 20 de decembro, pola que se establecen medidas de loitude medidas de loita contra a morosidade en operacións comerciais.

Por parte da interventora municipal dáse conta do contido do expediente manifestando que as facturas que se atopan a 31 de marzo de 2015 pendentes de abono fora do período legal de pago ascenden a 22 facturas e a un total de 214.839,62€; por outra parte, as facturas pendentes de pago dentro do prazo de pago ascendían a 165 facturas e a unha cantidade total de 250,840,54 € .

Así, o período medio pendente de pago das facturas aprobadas (PMPP) ascendeu no primeiro trimestre do exercicio 2015 segundo o cálculo efectuado polo programa contable existente, salvo erro ou omisión involuntaria, a 45,29 días.

Ademais os pagos realizados no primeiro trimestre do exercicio 2015 dentro do período legal de pago ascendían, a 31 de marzo de 2015, a un total de 534 facturas e a unha cantidade total de 1,025.085,10 euros e os pagos realizados fóra do período legal de pago ascendían, a 31 de marzo, a un total de 359 facturas e a unha cantidade total de 479.275,57 euros.

Así, o período medio de pago (PMP) ascendeu no primeiro trimestre de 2015, segundo o cálculo efectuado polo programa contable existentes, salvo erro ou omisión involuntario, a 52,23.

Do informe deberá darse conta ao Pleno da Corporación así como aos órganos competentes do Ministerio de Facenda e Administracións Públicas e ao órgano competente da Comunidade Autónoma de Galicia que ten atribuída a tutela financeira da Entidade Local.

A Comisión dáse por enterada.”.

Non suscitándose debate ningún o Pleno da Corporación polo voto favorable dos dezaseis membros presentes sendo dezasete o seu número legal de membros dáse por enterada do trámite realizado.

4101.- INTERVENCIÓN, SEGUNDA MODIFICACIÓN ANEXO DE SUBVENCIONS.- Pola Secretaria presente na sesión dáse conta do expediente tramitado polo Servizo de Intervención e que foi sometido á consideración da Comisión Informativa de Facenda, Gobernación e Contas de data 20 de abril de 2015 emitíndose o seguinte ditame: “Dáse conta do expediente, da Proposta da Concelleira Delegada de Benestar Social e Igualdade, de data 6 de abril de 2015, do informe da Intervención Municipal de data 10 de abril de 2015 e da Proposta da Alcaldía de data 10 de abril de 2015 que, textualmente, di o seguinte:“ **PROPÓN:** Aprobar a segunda modificación do anexo de subvencións nominativas aprobado xunto co Orzamento do presente exercicio 2015 co fin de:

Aprobar a segunda modificación do anexo de subvencións nominativas aprobado xunto co Orzamento do presente exercicio 2015 co fin de:

Primeiro: suprimir as seguintes subvencións nominativas previstas coñecida a falta de xustificación por parte das entidades beneficiarias nos últimos tres exercicios:

<u>Beneficiario</u>	<u>Importe</u>
Aldeas infantís SOS Galicia	90,00€
Médicos del Mundo Galicia	112,50€
Asociación Galega enfermidade de Huntington	225,00€
Solidaridade internacional	375,00€

Segundo: aprobar a creación das seguintes subvencións nominativas segundo o exposto nas propostas da concelleira delegada que obran no expediente:

<u>Beneficiario</u>	<u>Concepto</u>	<u>Importe</u>
Asociación Leticia Cativa	Sorrisos para os nenos/as de Chernobyl	802,50€
Grupo de autoaxuda Galup	Publicación libro “ Ludopatía, escravos do xogo”	1.761,00€

Terceiro: proceder os trámites de publicidade previstos para a aprobación do Orzamento nos artigos 168 e seguintes do Texto Refundido da Lei reguladora das Facendas Locais.”

A Comisión por unanimidade de asistentes acordou dictaminar favorablemente dito asunto e propor ao Pleno a súa aprobación segundo a Proposta da Alcaldía e que se sigan os trámites legais procedentes.”

Non suscitándose debate ningún o Pleno da Corporación polo voto favorable dos dezaseis membros presentes sendo dezasete o seu número legal de membros aprobou o ditame emitido pola

Comisión Informativa de Facenda, Gobernación e Contas adoptándose o seguinte ACORDO:

Primeiro.- Aprobar a segunda modificación do anexo de subvencións nominativas aprobado xunto co Orzamento do presente exercicio 2015 co fin de:

1.a) Suprimir as seguintes subvención nominativas previstas coñecida a falta de xustificación por parte das entidades beneficiarias nos últimos tres exercicios:

<u>Beneficiario</u>	<u>Importe</u>
Aldeas infantís SOS Galicia	90,00€
Médicos del Mundo Galicia	112,50€
Asociación Galega enfermidade de Huntington	225,00€
Solidaridade internacional	375,00€

1.b) Aprobar a creación das seguintes subvención nominativas segundo o exposto nas propostas da concelleira delegada que obran no expediente:

<u>Beneficiario</u>	<u>Concepto</u>	<u>Importe</u>
Asociación Leticia Cativa	Sorrisos para os nenos/asde Chernobyl	802,50€
Grupo de autoaxuda Galup	Publicación libro “Ludopatía, escravos do xogo”	1.761,00€

Segundo: Proceder aos trámites de publicidade previstos para a aprobación do Orzamento nos artigos 168 e seguintes do Texto Refundido da Lei reguladora das Facendas Locais.

4102.- PROTOCOLO ENTRE AUGAS DE GALICIA E OS CONCELLOS DE PONTEVEDRA, MARÍN, POIO E VILABOA PARA O DESENVOLVEMENTO DO PLAN DE SANEAMENTO LOCAL DA RÍA DE PONTEVEDRA.- Pola Secretaria presente na sesión dáse conta do expediente tramitado polo Servizo de Intervención e que foi sometido á consideración da Comisión Informativa de Facenda, Gobernación e Contas de data 20 de abril de 2015 emitíndose o seguinte ditame: “A secretaria xeral da conta do protocolo entre Augas de Galicia e os Concellos de Pontevedra, Marín, Poio e Vilaboa para o desenvolvemento do Plan de Saneamento Local da Ría de Pontevedra e do seu informe de data 20 de abril de 2015 que, textualmente, di o seguinte “ Paula E. Ramos Díaz, funcionaria con habilitación de carácter nacional, secretaria do concello de Poio, de conformidade co establecido no art. 3 do Real Decreto 1174/1986, de 18 de setembro, emito o seguinte INFORME Antecedentes de feito máis destacados

-Protocolo entre Augas de Galicia e os Concellos de Pontevedra, Marín, Poio e Vilaboa para o desenvolvemento do Plan de saneamento local da ría de Pontevedra.

Consideracións xurídicas

1.O art. 6.4º da Lei 30/1992, de 26 de novembro, de réxime xurídico das administracións públicas e do procedemento administrativo común, dentro da regulación das relacións inter administrativas da cobertura á figura dos protocolos e sinala: “Cando os convenios se limiten a establecer pautas de orientación política sobre a actuación de cada Administración nunha cuestión de interese común o a fixar o marco xeral e a metodoloxía para o desenvolvemento da colaboración nunha área de interrelación competencial ou nun asunto de mutuo interese denominaranse Protocolos Xerais”.

2. O art. 25.2º da Lei 7/1985, de 2 de abril, de bases do réxime local outorga competencias aos concellos en materia de evacuación e tratamento de augas residuais. Non obstante, estamos ante una actuación de interese supramunicipal o que implica de forma principal á Comunidade Autónoma.

3. Máis alá do seu carácter de documento que reflicte una declaración de intencións, a cláusula terceira. B recolle un listado dos compromisos futuros aos que o Protocolo baixo outro tipo de fórmulas xurídicas poderá dar lugar, principalmente na posta a disposición dos terreos que no seu caso sexan necesarios, a legalización ou modificación das previsións do PXOM para dar cobertura as instalacións ou actualizacións ou alteracións das determinacións da ordenanza fiscal reguladora da taxa esixible pola prestación do servizo.

Polo que tendo en conta a súa natureza, non poden realizarse maiores consideracións nin

determinar o alcance das obrigas económicas a dea lugar ni tan sequera como mera previsión, dado o seu carácter xenérico.”

O Sr. Barreiro Lubián di que neste protocolo deberán incluírse os Concellos de Bueu e Sanxenxo xa que tamén pertencen á Ría de Pontevedra e pregúntase se o Protocolo é conforme co Plan sectorial de saneamento aprobado pola Xunta de Galicia.

No protocolo di que ten como obxectivos xerais da colaboración a realización dunha análise exhaustiva e detallada da problemática existente a nivel local en canto a rede de saneamento que nos non temos ningunha dúbida pero outra cousa é que ademais nós teñamos que pór cartos, niso non estamos de acordo, que sexa Augas de Galicia a que faga as obras co recadado co canon.

O Sr. Rodríguez Grandal di que ten entendido que houberon reunións previas.

O Sr. Barreiro Lubián di que si, pero que Augas de Galicia a estas alturas sabe de sobra onde están os problemas de saneamento nos Concellos da Ría de Pontevedra, non fai falta gastar mais cartos para facer un estudio.

Nós presentamos a seguinte emenda ao protocolo: 1º) Que se unan a este protocolo os Concello de Bueu e Sanxenxo por formar parte, tamén, da Ría de Pontevedra e 2º) Respecto aos compromisos previstos na cláusula terceira apartado B do Protocolo, en relación a colaboración e información que estará a súa enteira disposición, pero non serán asumidos polo concello de Poio, en tanto non existe maior definición do seu alcance e repercusión económica

Sométese a votación primeiramente o protocolo coas emendas presentadas polo BNG, sendo ditaminado favorablemente por unanimidade de asistentes (4 BNG e 3 PP).

A continuación realízase a votación do protocolo que se presenta, sendo ditaminado desfavorablemente sen as emendas introducidas.”

Non suscitándose debate ningún o Pleno da Corporación polo voto favorable dos dezaseis membros presentes sendo dezasete o seu número legal de membros aprobou o ditame emitido pola Comisión Informativa de Facenda, Gobernación e Contas adoptándose o seguinte ACORDO:

Primeiro: Que se unan a este protocolo os Concello de Bueu e Sanxenxo por formar parte, tamén, da Ría de Pontevedra

Segundo: Respecto aos compromisos previstos na cláusula terceira apartado B do Protocolo, en relación a colaboración e información que estará a súa enteira disposición, pero non serán asumidos polo concello de Poio, en tanto non existe maior definición do seu alcance e repercusión económica.

4103.- CONVENIO URBANÍSTICO DE XESTIÓN E PLANEAMENTO ENTRE O CONCELLO DE POIO E CARLOS, MARÍA ÁNGELES, MARY LUZ, ISABEL E LEONARDO MARTÍNEZ VILLANUEVA PARA EXECUCIÓN DA OBRA “HUMANIZACIÓN DA RÚA GONZALO FERNÁNDEZ DE LA MORA Y MON”. - De conformidade co disposto no Real decreto 2568/1986, do 28 de novembro, polo que se aproba o regulamento de organización, funcionamento e réxime xurídico das entidades locais sométese á votación a inclusión do presente acordo na orde do día ao non ser previamente ditaminado por Comisión Informativa ningunha a que queda aprobada por 10 votos a favor (8 BNG e 2 PSOE), ningún voto en contra e 6 abstencións do PP.

A Continuación procédese a dar conta do ditame emitido pola Comisión Informativa de Urbanismo na sesión realizada o mesmo día (28 de abril de 2015) e que di o seguinte: “Visto o convenio urbanístico de xestión e planeamento entre o Concello de Poio e D. Carlos, María Ángeles, Mary Luz, Isabel e Leonardo Martínez Villanueva para a execución da obra “Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon”, e visto o informe emitido pola Secretaria Xeral e Interventora Municipal, que di textualmente:

*“Asunto: convenio urbanístico de planeamento e xestión*

Situación: rúa Gonzalo Fernández de la Mora e Mon, parcelas 1, 2 e 4

Interesado/a: Carlos Martínez villanueva e outros

Expediente: 56/12

Olga Fernández Rodríguez e Paula E. Ramos Díaz, funcionarias con habilitación de carácter

nacional, na súa condición de interventora e secretaria do Concello de Poio, de conformidade có establecido no artigo 195 da Lei 9/2002, do 30 de decembro, de ordenación urbanística e protección do medio rural de Galicia (en adiante LOUGA), emiten o seguinte

#### INFORME

##### **Antecedentes de feito máis destacados**

Informe da arquitecto municipal de 26 de setembro de 2011

Informe do enxeñeiro municipal de 29 de setembro de 2011 de valoración dos terreos a ceder ao concello, 9.787,75 euros e o importe das actuacións que se compromete esta entidade a realizar (recuamento do valo existente e outros) por valor de 8.280,00 euros.

Informe do enxeñeiro municipal de 29 de setembro de 2011 no que se describen as actuacións a realizar polo concello e se valora o seu custe de execución.

Informe de valoración dos terreos emitido polo enxeñeiro municipal o 29 de setembro de 2011.

Ordenación urbanística proposta no convenio a aplicar aos terreos afectados tras a revisión do Plan, como Ordenanza 7, residencial de media densidade, solo urbano consolidado.

Proposta de convenio urbanístico de planeamento e xestión. Compromisos a asumir polas partes:

- Os particulares comprométese a ceder ao concello unha superficie de 104,57 m<sup>2</sup> necesarios para a execución da obra "Humanización de la rúa Fernández de la Mora y Mon", dos que 52,54 m<sup>2</sup> teñen por destino vía pública.

- Para o concello supón entre outros dos detallados na cláusula "TERCEIRA" do convenio:

a) Asunción dos custes de elevación a escritura pública e inscrición no Rexistro da Propiedade da superficie de cesión.

b) Recuamento dos valos existentes, traslado da fonte de propiedade particular dos interesados que así o seguirá sendo e reconstrucción da mesma.

c) Aplicación da ordenación urbanística propia da denominada Ordenanza 7 prevista na revisión do PXOM en tramitación.

As obras teñen finalizado no ano 2012.

A revisión do PXOM acadou a fase de informe previo da Xunta de Galicia previo á súa aprobación inicial.

#### CONSIDERACIÓNS XURÍDICAS E ECONÓMICAS.

A partir do sinalado pola arquitecto municipal con data 28 de marzo de 2011 obrante noutros expedientes vincualdos a convenio tramitados con idéntica finalidade, (planos 4.1 e 4.2 de usos pormenorizados do solo urbano de San Salvador e plano 0.4 de ordenación xeral PXOM), os terreos afectados teñen a consideración de solo urbano.

O PXOM do Concello de Poio non está adaptado á LOUGA polo que en atención a súa disposición transitoria primeira apartado a), deberáse en atención ao disposto nos arts. 11 e 12 do seu texto, verificar se se trata dun ámbito de solo urbano consolidado ou non consolidado.

Os convenios, preséntanse como de planeamento e xestión, polo que o concello adquire unha superficie de terreos para ampliación de viario con motivo das obras incluídas no proxecto "Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon" co compromiso, entre outros, de que na revisión do PXOM que se está a tramitar se altere a aliñación que corresponde ao seus terreos, ou á realización de diversas obras tal e como se describen nos antecedentes de feito. No texto da proposta de convenio detállase igualmente as consecuencias que para o concello poda supoñer o incumprimento dos compromisos que asume.

Os particulares comprométese pola súa banda, a segregar unha superficie de cesión ao Concello.

En función da referida clasificación do solo urbano en función da concorrencia ou non das circunstancias previstas nos citados arts. 11 e 12 LOUGA, a obtención de terreos para dotacións públicas locais, non estando previsto no art. 19 LOUGA a cesión obrigatoria e gratuita para tal

finalidade, a diferenza do que sucede noutras na normativa urbanística doutras comunidades autónomas, en solo urbano consolidado e solo urbano non consolidado deberase realizar conforme ao establecido no art. 167 LOUGA.

Tal e como se advertía por intervención e secretaría en informes anteriores, entre outros non emitido con data 5 de maio de 2011, non consta no expediente pronunciamento en relación ao carácter da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon, de simple red local ou de conexión entre sistemas xerais ou de verdadeiro sistema xeral nos termos do art. 165.2º LOUGA para os efectos da correcta aplicación do establecido nos referidos arts. 166 e 167 LOUGA (distinción non obstante que na práctica non tería alcance en solo urbano consolidado por canto as formas de obtención de uns e outros son as mesmas a tenor dos arts. 166.1º e 167.1º LOUGA: expropiación, convenio urbanístico ou permuta forzosa con PMS). Concurrindo circunstancias de feito similares entre os convenios xa tramitados e o que se está a tramitar en razón aos compromisos que asume o Concello e o informado nese momento para o convenio a asinar con motivo da mesma obra, reproducense as consideracións realizadas no mesmo:"...

#### FUNDAMENTOS DE DEREITO:

Emitido informe conxunto de Secretaría e Intervención , con data 20 de abril de 2011 con relación o borrador do convenio do día 14 de abril de 2011, se recibe un novo borrador de Convenio de data 5 de maio de 2011, que ó conter algunha variación con respecto o anteriormente presentado , se volve a emitir novo Informe acerca do mesmo.

Dado que son diversas as cuestións a estudar no Informe que nos ocupa imos tratar de darlles un tratamento individualizado a cada unha das cuestións que se plantexan con vistas a tratar de proporcionar unha resposta o mais clara posible.

Da posibilidade de adquisición de terreos para dotacións públicas mediante Convenio.

*No borrador da proposta de Convenio posta a disposición desta Secretaría e Intervención se fixa o obxecto fundamental do mesmo na cláusula primeira na que se establece que ; “O obxecto fundamental da presente proposta de convenio, basease na necesidade que ten o Concello de Poio de ter a dispoñibilidade do terreo afectado pola execución da obra do proxecto de “Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon redactado por o Enxeñeiro Municipal D.Jose Luis Arias Rodriguez en decembro de 2009 para o que necesita o concello adquirir os terreos dos outros comparecentes que se identifica no plano que se achega confeccionado por o Enxeñeiro Municipal e que comprende a parcela Nº 6 de 114,35 m2 e a parcela Nº 7 de 18 ,91 m2 e valorandose por o Enxeñeiro Municipal os terreos a ceder ao Concello na cantidade de 12.473,14 € (.....)”.*

*Por o que respecta a posibilidade de asinar Convenios de Xestión de Planeamento debemos facer unha referencia o réxime xurídico que se establece na LOUGA 9/2002 con as súas respectivas modificacións. Acerca desta posibilidade o artigo 233 desta disposición legal establece que ; “Concepto, alcance e natureza.*

1. A Administración Autonómica e os municipios, así como as súas organizacións adscritas e dependentes e as demais organizacións por eles creadas conforme a esta Lei, poderán celebrar, conxunta ou separadamente, e sempre no ámbito das súas respectivas esferas de competencias, convenios urbanísticos entre si e con persoas públicas ou privadas, en orde á súa colaboración e máis eficaz desenvolvemento da actividade urbanística.

2. A negociación, celebración e cumprimento dos convenios urbanísticos a que se refire o número anterior rexeráse polos principios de transparencia e publicidade.

3. *Serán nulas de pleno dereito as estipulacións dos convenios que contravengan, infrinxan ou defrauden obxectivamente, en calquera forma, normas imperativas legais ou regulamentarias, incluídas as do plan urbanístico, en especial as reguladoras do réxime urbanístico do chan e dos deberes dos propietarios do mesmo.*



4. Os convenios regulados nesta sección terán para todos os efectos carácter xurídico-administrativo e as cuestións relativas á súa celebración, cumprimento, interpretación, efectos e extinción serán competencia do órgano xurisdiccional contencioso-administrativo.”

Así, en principio xa se faculta ós Municipios para a celebración de Convenios Urbanístico, Convenios que estarán sometidos en todo caso as normas imperativas legais e regulamentarias, incluídas o Planeamento Urbanístico , tal e como establece o apartado 3 do artigo antes transcrito, tendo en conta que a contravención destas disposicións xerará a inmediata nulidade das estipulacións que se establezcan nos mesmos.

*A continuación a LOUGA distingue entre Convenios de Planeamento e de Execución do Planeamento, establecendo o artigo 234 o que segue; “. Obxecto.*

Os convenios urbanísticos diferenciaranse polo seu contido e finalidade en:

*Convenios Urbanísticos de Plan: Aqueles que inclúan ou poidan ter como consecuencia ou resultado posibles modificacións do plan urbanístico, ben directamente, ben por ser estas precisas en todo caso para a viabilidade do estipulado.*

*Convenios Urbanísticos para a Execución do Plan: Aqueles que non afectando en absoluto á ordenación urbanística limitense á determinación dos termos e condicións da xestión e execución do plan e demais instrumentos existentes no momento da súa celebración. Do cumprimento destes convenios en ningún caso poderá derivarse ou resultar modificación, alteración, excepción ou dispensa do plan”.*

*No caso que nos ocupa se denomina o borrador do Convenio posto a disposición desta Secretaría e Intervención coma Convenio de Xestión e Planeamento, figura que se nos antoxa canto menos extraña , dado que a LOUGA , fai mención os Convenios Urbanísticos do Plán e Convenios Urbanísticos para a execución do Plán , pero non fai mención a esta figura mixta de Convenio de Xestión e Planeamento que como unha sorte de “refrito” refunde as dúas figuras nunha soa modalidade que por un lado planea e por outro executa , canto menos bastante dubidosa pero que imos tratar de analizar en profundidade .*

*No tocante os Convenios de Planeamento debemos estar o artigo 235 no que se establece o seguinte:*

*“Artigo 235. Convenios urbanísticos de plan.*

*A Administración autonómica e os municipios, así como os organismos adscritos ou dependentes dunha e outros, poderán celebrar entre si e con outras administracións convenios para definir de común acordo e no ámbito das súas respectivas competencias:*

*a) Os criterios de ordenación a que deba axustarse o plan urbanístico e as súas modificacións e revisións.*

*b) Os termos en que deba preverse no plan urbanístico, ou as súas modificacións ou revisións, a realización dos intereses públicos que xestionen.*

*Cando se tramiten os procedementos de aprobación dos plans de ordenación urbanística ou das súas modificacións ou revisións aos que se refiran os convenios previstos no número anterior, estes deberán ser incluídos, para coñecemento xeral, como anexo á memoria do proxecto ou entre a documentación sometida ao preceptivo trámite de información pública, se son posteriores á aprobación inicial.*

*Con ocasión do exercicio da potestade de plan, a Administración autonómica e os municipios, no ámbito das súas respectivas competencias e conxunta ou separadamente, poderán celebrar con calquera persoas, públicas ou privadas, convenios urbanísticos relativos á formación,*

*modificación ou revisión dun plan de ordenación urbanística.*

*Os convenios a que se refire o número anterior:*

*a) Só poderán negociarse e subscribirse co carácter de preparatorios da resolución e até o momento en que o procedemento de aprobación do plan ou, no seu caso, da súa modificación ou revisión sexa sometido ao preceptivo trámite de información pública. (neste senso debemos destacar que o PXOM do Concello de Poio está actualmente en proceso de revisión e aínda non foi sometido a exposición pública.)*

*b) As seus estipulacións só terán, nesta fase, o efecto de vincular ás partes para a iniciativa e tramitación do pertinente procedemento Lei 9/2002 de Ordenación urbanística e protección do medio rural de Galicia sobre a base do acordo respecto da oportunidade, conveniencia e posibilidade de concreta ou concretas solucións de ordenación. En ningún caso vincularán ou condicionarán en calquera outra forma o exercicio polas administracións públicas, incluídas as que sexan parte neles, da potestade de plan.*

*c) Deberá incluírse, entre os seus estipulacións, a cuantificación de todos os deberes legais de cesión e determinarse a forma en que estes serán cumpridos.*

*A ordenación urbanística derivada do convenio celebrado deberá incorporarse ás correspondentes determinacións e documentos do plan.”*

*Entrando no análise das cláusulas do Convenio que fan referencia a posible modificación do planeamento , dado que inclúen modificacións no mesmo no tocante as aliñacións e ancho do vial previstas na actual planimetría do PXOM aprobado por este concello no ano 2000, estes Informantes teñen a ben dicir o que segue:*

*Na cláusula terceira do borrador do Convenio se establece que; “(...) Comprometéndose tamén o Concello a que na revisión do PXOM que se tramita actualmente lles quede liberada da aliñación que figura actualmente no Plan xeral a edificación destinada a vivenda dos comparecentes fixándose a aliñación definitiva da rúa na revisión do Plan xeral sen afectar a vivenda dos mesmos nin ao valo de cerramento unha vez retranqueado e construído (...)” Acerca desta cuestión no Informe da Arquitecta Municipal de data 28 de marzo de 2011 se afirma que co convenio que se pretende asinar é posible materializar un ancho de vial de 8,50 metros medidos a partir do valo de contención existente na marxe esquerda do vial , destacando posteriormente que no PXOM vixente se define nos planos 4.1 e 4.2 un ancho de vial de 12 m, e que no proxecto de revisión do PXOM se define un ancho de vial de 9,40 m , concluíndo que os planos de ordenación dos proxectos de revisión actualmente en fase de tramitación a fase previa a aprobación inicial o ancho definido para a rúa Gonzalo Fernández de la Mora e Mon é menor que o definido no PXOM vixente, recoñecendo que este proxecto de revisión do PXOM é un documento en tramitación que pode sufrir modificación no transcurso desta por motivos de diversa índole.*

Por o tanto aínda que o obxecto do Convenio se definía por a necesidade que ten o Concello de adquirir os terreos necesarios para executar un proxecto de obras , consistente ( básicamente ) en cambiar o sentido dun vial, construción de beirarrúas e asfaltar e incrementar o espacio do mesmo , ata un ancho inferior o recollido na planimetría do PXOM actual , implica coma condición desta adquisición, o compromiso de modificación da aliñación actual , e da anchura do vial.

É precisamente este espírito modificador das determinacións recollidas no planeamento actual o que lle aporta esa natureza de Convenio de Planeamento, aludida o comezo do noso Informe, posto que os convenios urbanísticos de execución do plan , se celebran para determinar as condicións e os termos da xestión e execución do plan urbanístico en vigor no momento da celebración do

mesmo, e no caso que nos ocupa se recollen obrigacións para o Concello que inclúen modificacións a tramitar no marco do actual procedemento de revisión do plan.

*O problema ven dado por que , tal e como enunciábamnos cando expusimos o réxime xurídico dos Convenios de Planeamento , estes convenios se subscriben con carácter preparatorio a resolución ( e dicir da aprobación definitiva do PXOM ) , e “as súas estipulacións só terán, nesta fase, o efecto de vincular ás partes para a iniciativa e tramitación do pertinente procedemento Lei 9/2002 de Ordenación urbanística e protección do medio rural de Galicia sobre a base do acordo respecto da oportunidade, conveniencia e posibilidade de concreta ou concretas solucións de ordenación” remarcándose a continuación que ; “ En ningún caso vincularán ou condicionarán en calquera outra forma o exercicio polas administracións públicas, incluídas as que sexan parte neles, da potestade de plan.” , mentres que no caso que nos ocupa o exercicio polas Administracións Públicas da potestade do plan , queda en boa medida condicionado polo feito de que no caso de que na aprobación definitiva do plán non se consiga desafectar totalmente a edificación destinada a vivenda e o cerramento reconstruído , os outros asinantes do Convenio terán dereito a que o Concello os indemnicen con a cantidade de 12.473,14 €, por non descoidar que esta modificación nas determinacións do planeamento, futuriblemente a ser traspasadas o documento definitivo que será obxecto da aprobación que finalizará o procedemento de revisión do plan, van a ser inmediatamente executadas , posto que estes terreos recuados conforme a futura aliñación son necesarios para a execución da obra do proxecto de “Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon.”. ...*

*No tocante a natureza propia dun convenio urbanístico para a execución do plan , comezaremos analizando o artigo 236 no que se precisa que; “. Convenios urbanísticos para a execución do plan.*

1. A Administración autonómica e os municipios, así como as entidades públicas adscritas ou dependentes dunha e outros e os consorcios creados por tales administracións, poderán celebrar, no ámbito das súas respectivas competencias e conxunta ou separadamente, convenios con persoas públicas ou privadas para determinar as condicións e os termos da xestión e execución do plan urbanístico en vigor no momento da celebración do convenio.

*2. Os convenios nos que se acorden os termos do cumprimento de deberes legais de cesión pola súa substitución polo pago de cantidade en metálico cando non poidan cumprirse con solo destinado a vivenda sometida a algún réxime de protección pública en virtude da reserva correspondente, e, especificamente, a dos terreos en que se localice o 10% do aproveitamento tipo do ámbito de referencia deberán incluír, como anexo, a valoración pertinente, practicada polos servizos administrativos que teñan atribuída tal función, con carácter xeral ante a correspondente administración.” ; tendo en conta que dende o punto de vista procedimental no artigo 237 se vai a concretar todo o relativo a celebración e perfeccionamento e se regula o seguinte; “. Celebración e perfeccionamento.*

1. Unha vez negociados e subscritos, os convenios someteranse ao trámite de información pública, mediante anuncio publicado no Diario Oficial de Galicia e en, polo menos, un dos xornais de maior difusión na provincia, por un período mínimo de vinte días.

2. Cando a negociación dun convenio coincida coa tramitación do procedemento de aprobación do instrumento de plan co que garde directa relación, deberá incluírse o texto íntegro do convenio na documentación sometida a información pública propia do devandito procedemento, substituindo esta a a prevista no número anterior.

3. Tras a información pública, o órgano que negociase o convenio deberá, á vista das alegacións, elaborar unha proposta de texto definitivo do convenio, da que se dará vista á persoa ou

persoas que negociasen e subscribisen o texto inicial para a súa aceptación, reparos ou, no seu caso, renuncia.

4. O texto definitivo dos convenios haberá de ratificarse polo órgano competente, debendo asinarse dentro do quince días seguintes á notificación da aprobación do texto definitivo pola persoa ou persoas interesadas, privadas ou públicas. Transcorrido devandito prazo sen que tal firma tivese lugar, entenderase que renuncian a aquel.”

Unha vez feitas estas consideracións xerais con a finalidade de establecer o marco xurídico no que nos imos a mover , procederemos a analizar a posibilidade do obxecto do mesmo , que non é outra que a adquisición duns terreos de titularidade privada con a finalidade de executar o o proxecto de obra “Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon”, por o que imos facer un análise dos Capítulos VII e VIII do Tit IV da LOUGA, capítulos que se refiren a obtención de terreos para sistemas xerais e dotacións públicas.

Pero en primeiro lugar consideramos necesario facer unha breve reseña introductoria acerca destes terreos destinados a dotacións públicas ou sistemas xerais, introdución obtida do traballo “Dotacións públicas, espazos libres e zonas verdes como factor de calidade da cidade.” elaborado por Ángel Ruiz Checa , para a prestixiosa revista xurídica de el Consultor. Esta introdución nos servirá , sen dubida ningunha , para fixar os contidos onde nos imos mover.

O equipamento é peza fundamental e condicionante de todo desenvolvemento urbano . O pleno desenvolvemento da vida en comunidade require da existencia dunha serie de elementos para atender de forma adecuada as necesidades colectivas que demanda a sociedade, con todo zonas verdes e dotacións públicas foron institucións que aínda reflectidas nas leis non se lles dispensou todo o amparo e a protección necesaria.

Na lexislación estatal non existiu nunca un concepto perfectamente diáfano e acuñado condensado nun precepto dedicado ex profeso a concretar que haxa de entenderse por dotación pública . O tratamento que o ordenamento xurídico fai do solo dotacional é relativamente recente, xa que as dotacións públicas non se regulan até o Real Decreto 1346/1976, de 9 de abril (A LEI 611/1976), polo que se aproba o Texto Refundido da Lei sobre Réxime do Solo e Ordenación Urbana, aínda que na Lei do Solo de 1956 (A LEI 9/1956) xa latexa a preocupación do lexislador por estas cuestións , regulando na súa art. 3.1 como facultades concernentes á competencia urbanística sobre plan as de concretar o trazado de vías públicas e medios de comunicación, espazos libres, centros cívicos de ensino e culturais, aeroportos e lugares análogos. É de destacar a falta de concreción dun réxime xurídico específico para cada tipo de dotación, sen que poidan distinguirse entre dotacións locais e sistemas xerais.

Na Lei de Solo de 1976 apréciase a preocupación do lexislador polos usos dotacionais, por canto nas determinacións de carácter xeral que o Plan de Ordenación ha de conter figuran: os sistemas xerais de comunicación e as súas zonas de protección, os espazos libres destinados a parques públicos e zonas verdes en proporción non inferior a cinco metros cadrados por habitante, zonas deportivas e de recreo, templos, centros docentes, sanitarios, culturais, rede viaria e aparcadoiros. Habemos de destacar que para iso se introduce a figura do estándar urbanístico, en virtude do cal a Lei se limita a establecer uns criterios mínimos que deben ser respectados, en todo caso, polos plans urbanísticos so pena de incorrer en nulidade naquilo en que os contradigan ou se opoñan . De forma máis detallada refírese ás dotacións públicas o art. 25 do Real Decreto 2159/1978, de 23 de xuño (A LEI 1195/1978), polo que se aproba o Regulamento de Plan Urbanístico.

Podemos definir a dotación pública como: “os terreos, edificios e instalacións que o plan cualifique como tales, por estar destinados ao establecemento dos usos colectivos e servizos públicos precisos para asegurar o dereito da poboación a unha mellor calidade de vida dos núcleos urbanos” .

Seguindo a MORENO LÓPEZ definiremos ás dotacións como os servizos de interese público e social establecidos de forma proporcional ás necesidades e características socioeconómicas da cidade e a súa zona de influencia. As dotacións así definidas concrétanse na práctica en infraestruturas e equipamentos.

A dispersión normativa que padece desde hai anos o noso sistema xurídico débenos levar a distinguir entre o réxime xurídico contido na lexislación estatal e o réxime propio das distintas normas autonómicas. O Texto Refundido da Lei de Solo distingue no seu art. 16 entre dotacións públicas e redes xerais. Esta mención debe conectarse coa Exposición de Motivos do propio Texto Refundido, que sinala no seu apartado IV, que “o estatuto da cidadanía inclúe dereitos e deberes de orde socio-económico e ambiental de toda persoa con independencia de cales sexan a súa actividade ou o seu patrimonio, é dicir, no entendemento da cidadanía como un estatuto da persoa que asegure a súa goce en liberdade do medio no que vive, a súa participación no medio no que vive, a súa participación na organización de devandito medio e o seu acceso igualitario ás dotacións, servizos e espazos colectivos que demandan a calidade e cohesión do mesmo”. A pesar da retórica que se emprega na Exposición de Motivos do Texto Refundido, cabe colegir que o lexislador está a pensar á hora de falar de dotacións públicas naqueles solos destinados á execución de equipamentos que, pola súa natureza, están chamados a servir á colectividade, xa sexa porque están orientados á definición e posta en práctica do “modelo de cidade”, xa porque poden ser utilizados por todos os “cidadáns”. É por iso polo que o Texto Refundido da Lei de Solo concreta minimamente o obxecto das dotacións ao falar a título de exemplo de viarios, espazos libres e zonas verdes, como paradigmas do que deben ser as infraestruturas de carácter dotacional; é neste sentido no que han de entenderse as distintas referencias a “redes xerais de servizos”, ou, como tamén sinala a lei, a “redes de dotacións e servizos”.

Sucede, con todo, que os solos correspondentes a estas dotacións ou redes non poden destinarse exclusivamente a viarias ou espazos libres, senón que para o establecemento do modelo de cidade, é necesario que o solo se destine a outros moitos equipamentos e servizos, tales como redes de infraestruturas, comunicacións, servizos públicos e de interese xeral.

Na actualidade a regulación legal das dotacións públicas habemos de buscala na lexislación das diferentes Comunidades Autónomas, ao amparo do art. 148.1.3.<sup>a</sup> da Constitución (A LEI 2500/1978).

As dotacións públicas atopan a súa regulación fundamental nos preceptos das leis relativos ao plan . Debendo de distinguirse entre sistemas xerais ou dotacións públicas de carácter xeral e dotacións públicas locais.

### 1. Sistemas Xerais

As dotacións públicas de carácter xeral ou sistemas xerais defínense porque dan servizo e cumpren unhas funcións que abarcan máis dun ámbito de plan. Neste sentido ordenan estruturalmente a cidade, establecendo zonas de espazos libres, equipamentos colectivos, infraestruturas como subministración, saneamento e depuración de augas, electricidade, alumado telecomunicacións e outros servizos que poidan establecerse. As dotacións que configuran a rede de sistemas xerais realízase desde o plan.

Podemos concluír que, a falta dunha definición xeral, o Texto Refundido da Lei de Solo, e aínda de forma illada e asistemática refírese a varios elementos fundamentais do concepto de sistemas xerais ou, por usar a súa nova terminoloxía, de redes xerais de servizos. Tales elementos son:

a) A orixe da cesión obrigatoria do solo por parte dos particulares. A Lei establece claramente o deber de ceder os solo e ademais, o deber de correr cos gastos e coa execución das infraestruturas necesarias para a súa conexión.

b) O destino a usos e finalidades que poden definirse como de interese xeral, na medida que

serven á colectividade e están orientados a execución do modelo de cidade que pretende desenvolver o Plan. Entre estes usos a Lei cita, con carácter enunciativo, os seguintes:

Viarios, espazos libres e zonas verdes.

Infraestruturas de conexión coas redes de potabilización, subministración e depuración de auga e coas infraestruturas de transporte público que se requiran para unha mobilidade sustentable.

Á hora de analizar a definición dos sistemas xerais por parte da pléyade de disposicións autonómicas vixentes en materia de ordenación do territorio e urbanismo atopámonos con que o tratamento que se dispensa a esta institución non é nin moito menos homoxéneo nin uniforme. Ademais das diverxencias na terminoloxía, existen notables diferenzas no que aos termos en que se definen os sistemas xerais ou redes públicas refírese. Da variedade lexislativa imos tentar esbozar un concepto. Os sistemas xerais son os usos característicos aos que se destina solo de titularidade pública, obtido normalmente pola Administración Pública a través de cesión directa dos titulares anteriores, relacionados co establecemento de infraestruturas ou a prestación de servizos que se caracterizan todos eles pola satisfacción de usos colectivos ou intereses xerais e, en definitiva, pola contribución esencial á definición e execución do “modelo de cidade” previsto no plan.

Os elementos básicos deste concepto son os seguintes:

A) Titularidade pública. Non cabe dúbida de que os solo sobre os que se asintan os sistemas xerais son de titularidade pública. A titularidade pública dos solo non predetermina a natureza xurídica do solo en si, nin por suposto a natureza e mesmo a titularidade das instalacións que se executen sobre ese solo. A posibilidade de edificar elementos de natureza patrimonial sobre ou baixo o solo é pacíficamente admitida .

B) Obtención por ministerio da Lei. Os sistemas xerais caracterízanse igualmente porque o solo que se destina ao seu establecemento, execución e desenvolvemento é obtido por parte das Administracións Públicas titulares a través dos medios establecidos na Lei. Dentro destes, ocupa un lugar importante a cesión que a Lei prevé a favor das Administracións Públicas, e que constitúe un dos deberes básicos que conforman o estatuto da propiedade do chan. O art. 7 do Real Decreto Lexislativo 2/2008, de 20 de xuño (A LEI 8457/2008), polo que se aproba o Texto Refundido da Lei de Solo establece que o réxime urbanístico da propiedade do solo é estatutario e resulta da súa vinculación a concretos destinos, nos termos dispostos pola lexislación sobre ordenación territorial. Os propietarios de solo deben satisfacer concretos deberes para materializar os seus dereitos urbanísticos. O dereito a transformar o terreo, a realizar obras, a executar as previsións que lle recoñece o plan, a incorporar ao seu patrimonio o aproveitamento urbanístico, a exercer o ius aedificandi, etc, son dereitos que están supeditados ao cumprimento de determinados deberes urbanísticos. FORTES LÓPEZ di que as cesións obrigatorias fundaméntanse nunha sólida convicción que deriva de dúas ideas básicas: a necesidade de que a asignación do beneficio que outorga aos propietarios do chan teña algunha contrapartida e atope unha xustificación e, doutra banda, a conveniente obtención dos recursos mínimos para satisfacer as obrigacións e servizos públicos que a urbanización xera. Atopando o seu encaixe constitucional no art. 47, ao proclamar “que a comunidade participará nas plusvalías que xere a acción urbanística dos entes públicos” e canalizar eses deberes e cesións como unha manifestación da función social da propiedade inmobiliaria, segundo establece o art. 33 CE (A LEI 2500/1978).

Estas cesións obrigatorias integran o estatuto básico da propiedade inmobiliaria e, en consecuencia, a súa regulación é competencia do lexislador estatal, que con fundamento no art. 149.1.1 da Constitución debe preservar a igualdade no exercicio dos dereitos. O Tribunal Constitucional na Sentenza 61/1997, de 20 de marzo (A LEI 9921/1997) lembrou esta afirmación.

O Real Decreto Lexislativo 2/2008, de 20 de xuño (A LEI 8457/2008), polo que se aproba o Texto Refundido da Lei de Solo, no seu art. 16 precisa as cesións obrigatorias de maneira esencial ao

establecer os deberes que implican as actuacións de urbanización ou de dotación.

Esta cesión ten á súa vez tres caracteres fundamentais: é directa, obrigatoria e gratuíta. O deber de cesión convértese, así, nun das canles a cuxo través materialízase o principio de participación da comunidade nas plusvalías. Xunto á cesión existen outras formas de obter os terreos que se destinarán á execución e establecemento de sistemas xerais, como son a ocupación directa, a permuta de terreos ou de aproveitamento ou, mesmo, a expropiación.

*Entrando xa no análise concreto da normativa autonómica primeiro debemos facer unha definición de dotación pública e sistema xeral , definición que se establece no artigo 165 no que se establece que; “ Definicións.*

1. Enténdese por terreos destinados a dotacións públicas os de titularidade do municipio ou, no seu caso, da Comunidade Autónoma que tenden a satisfacer necesidades colectivas e implantar usos ou servizos públicos, tendo o carácter de bens de dominio público.

2. Son terreos de sistemas xerais os dotacionais públicos que están deseñados ou previstos para o servizo da totalidade do municipio e, en especial, para implantar as infraestruturas básicas do modelo de cidade.

3. Non terán o carácter de sistemas xerais os terreos, instalacións e infraestruturas de titularidade estatal ou autonómica de carácter supramunicipal que non estean contemplados no plan xeral, e cuxa vocación exceda do servizo ao municipio, sen prexuízo do disposto na lexislación sectorial de aplicación.

*4. Son terreos destinados a dotacións locais os dotacionais públicos de titularidade do municipio, que están deseñados ou previstos predominantemente para o servizo do polígono ou sector, no seu caso.” Así a vista deste artigo no suposto que nos ocupa estaríamos ante unha dotación local, aínda que este tipo de cuestión sería mais adecuado que fosen concretadas por un Informe Técnico . Por o que respecta os modos de adquisición de terreos para dotacións públicas se establecen con carácter xeral no artigo 167 que regula o que segue; “ Obtención de terreos destinados a dotacións locais.*

*1. Os terreos destinados polo plan a dotacións locais en chan urbano consolidado obteranse mediante expropiación forzosa, por convenio entre a Administración e o propietario ou por permuta forzosa con terreos do patrimonio municipal do chan.*

*2. Os terreos destinados a dotacións locais en chan urbano non consolidado e en chan urbanizable obteranse mediante cesión obrigatoria e gratuíta a través do sistema de actuación que se adopte ou por expropiación, ocupación directa ou permuta forzosa.*

*A obrigación de cesión gratuíta dos terreos destinados a dotacións de carácter local inclúe tamén a súa urbanización, á conta dos propietarios incluídos no correspondente polígono.” . Así se establecen con carácter xeral tres sistemas ; convenio, expropiación ou permuta forzosa. . No caso que nos ocupa esta modificación do ancho do vial ata 8,50 m , non está contemplada no PXOM do Concello, dado que nos planos 4.1 e 4.2 do PXOM actual se define un ancho de vial de 12 m .*

*Neste senso debemos de ter en conta que que a xurisprudencia do TS ven esixindo con carácter xeral que previamente a expropiación dos terreos necesarios para dotacións públicas estas estean contempladas no Plán, e que a LOUGA non establece unha diferenciación en canto a esixencia de previsión de destino no Plan para os supostos que se adquiran estes terreos por Convenio, ou por expropiación ou permuta.*

*Esta conclusión é lóxica dende o punto de vista da conceptualización do Plán coma*

*previsión , coma debuxo do que se quere que sexa unha cidade, coma modelo , concepto en consonancia con a definición global de ordenación do territorio , así o artigo 52. da LOUGA fai as seguintes; Consideracións xerais.*

*1. Os plans xerais de ordenación municipal, como instrumentos urbanísticos de ordenación integral, abarcarán un ou varios termos municipais completos, clasificarán o chan para o establecemento do réxime xurídico correspondente, definirán os elementos fundamentais da estrutura xeral adoptada para a ordenación urbanística do territorio e establecerán as determinacións orientadas a promover o seu desenvolvemento e execución.*

2. O contido dos plans xerais de ordenación municipal deberá ser congruente cos fins que nos mesmos determínense e adaptarse ás características e complexidade urbanística do territorio que sexa obxecto da ordenación, garantindo a coordinación dos elementos fundamentais dos respectivos sistemas xerais.

*3. Así mesmo, o plan xeral deberá garantir a coherencia interna das determinacións urbanísticas, a viabilidade técnica e económica da ordenación proposta, o equilibrio dos beneficios e cargas derivados do plan entre as distintas áreas de repartición, a proporcionalidade entre o volume edificable e os espazos libres públicos de cada ámbito de ordenación e a participación da Comunidade nas plusvalías xeradas en cada área de repartición.” De feito no artigo 56 da LOUGA xa se establecen as determinacións que deberá conter os PXOM no núcleo rural , entre as que se fixan as seguintes; “Artigo 56. Determinacións en chan de núcleo rural.*

1. Os plans xerais de ordenación municipal conterán a ordenación detallada dos núcleos rurais e, para ese efecto, incluirán as seguintes determinacións:

Delimitación do seu perímetro.

No seu caso, emprazamento reservado para dotacións e equipamentos, sinalando o seu carácter público ou privado.

Trazado da rede viaria pública e sinalización de aliñacións.

Regulación detallada dos usos, volume e condicións hixiénico-sanitarias dos terreos e construcións, así como das características estéticas da edificación e da súa contorna.

Previsión das áreas dos núcleos rurais nos que se contemple a realización de actuacións de carácter integral, nese caso deberá delimitar os correspondentes polígonos e garantir a integración da actuación coa morfoloxía, os servizos e as características do tipo básico ao que pertenza o núcleo en que se insira, sen que a densidade máxima da actuación integral poida superar as vinte e cinco vivendas por hectárea. En ningún caso poderán preverse actuacións integrais nos núcleos histórico-tradicionais, nin na parte delimitada como tal nos núcleos rurais complexos.

Cantas outras resulten convenientes para a ordenación e mellora do núcleo e salvagárdaa das canles naturais e as redes de camiños rurais, así como para a conservación e recuperación da morfoloxía dos núcleos histórico-tradicionais e da súa estrutura parcelaria histórica e os seus usos tradicionais.

*Fixación dos indicadores que deban dar lugar á necesidade de redactar un plan especial de ordenación dun núcleo rural para facer fronte á complexidade urbanística sobrevinda no mesmo.”*

*Así na opinión destes informantes con carácter previo a tramitación e sinatura deste Convenio se debería proceder ou ben , a tramitación dunha modificación puntual do PXOM que*



*recollese a modificación da rede viaria así coma na aliñación vixente na actualidade , así coma a planimetría da mesma e os terreos afectados por esta modificación da aliñación , ou por outra banda aproveitar o procedemento de revisión do plán, para introducir estas modificacións . Do contrario se estaría mensocabando o réxime xurídico dos convenios de xestión dado que tal e como enunciabamos a principio deste Informe cando definiamos os convenios de xestión como; “Aqueles que non afectando en absoluto á ordenación urbanística limitense á determinación dos termos e condicións da xestión e execución do plan e demais instrumentos existentes no momento da súa celebración. Do cumprimento destes convenios en ningún caso poderá derivarse ou resultar modificación, alteración, excepción ou dispensa do plan.” .*

Por tanto , por moi loable que poida ser o querer mellorar unha dotación pública mediante a ampliación ou reforma da mesma para uso e disfrute dos veciños , tamén debemos ter en conta que a ordenación do territorio e primeiro planificación e posteriormente execución e non o revés , a execución de proxectos de obras que supoñen unha alteración do plán e posteriormente tratar de legalizar a través do instrumento de planeamento correspondente .

..."

Segundo o informe emitido pola arquitecto municipal de 28 de marzo de 2011, o ancho actual definido para o vial no PXOM é de 12 m ( consideración técnica 3.) e nas propostas de convenio é de 8,50 m.

A salvo erro ou omisión involuntaria, o a aprobación do proxecto de obras no levou consigo a declaración de utilidade pública das actuacións nel contempladas.

Polo que para as funcionarias que subscriben este informe seguen a manter vixencia as consideracións xa realizadas respecto dos convenios subscritos no ámbito co mesmo obxeto: ou se modificaba previamente o PXOM, de acordo cos arts. 93 e 94 LOUGA ( opción rexeitada pola corporación) para lexitimar a adquisición dos terreos con destino a viario co ancho descrito ou o suposto habilitador existente tería que consistir, a través dalgún dos sistemas sinalados no art. 167.1º LOUGA, na ampliación do viario ate os 12 m recollidos no planeamento xeral, xa que como indica arquitecto municipal e posteriormente intervención e secretaría, as determinacións contidas no anteproxecto de planeamento teñen o caracter de mera previsión, debendo ser obxeto de dous convenios diferenciados, un de planeamento con modificación do ancho e alineacións do viario no seu caso, e outro posterior de xestión.

1. En relación as consideracións igualmente realizadas sobre a dispoñibilidade dos terreos e os requisitos previstos na lexislación contractual aplicable, seguen a manter igualmente vixencia as consideracións realizadas por intervención e secretaría, entre outros, no seu informe de 5 de maio de 2011 ás que nos remitidos e se transcribe de seguido:

"....

2.- Do cumprimento do requisito da dispoñibilidade de terreos necesarios para a execución dun proxecto de obras .

Neste senso resulta clarificadora o Informe 13/2009, de 25 de setembro de 2009 , emitido por a Xunta Consultiva de Contratación , que resulta clarificador no tocante a esta cuestión . Neste Informe a Xunta consultiva de contratación afirma o seguinte; “ A consulta exposta polo Alcalde de Benicássim (Castellón) desexa coñecer cando debe esixirse o requisito de dispoñibilidade dos terreos a que se refiren os artigos 110.2 do á Lei de Contratos do Sector Público e 139 do Regulamento Xeral da Lei de Contratos das Administracións Públicas así como se tal requisito pode ser acreditado mediante unha cesión dos terreos necesarios para a execución do contrato de obra correspondente realizada en documento privado e, consecuentemente sen constancia en documento oficial establecido pola normativa directamente aplicable, todo iso para axilizar os trámites necesarios para a preparación e aprobación do expediente de contratación.

Unha das características do contrato de obras é que as mesmas se executen nunha ben propiedade do órgano de contratación. A tal fin a Lei de Contratos do Sector Público no seu artigo 110.1 dispón que aprobado o proxecto e previamente á tramitación do expediente de contratación da obra, procederase a efectuar o replanteo do mesmo, o cal consistirá en comprobar a realidade xeométrica da mesma e a dispoñibilidade dos terreos precisos para a súa normal execución, que será requisito indispensable para a adxudicación en todos os procedementos, sinalando o apartado 2 a excepción referida a tal requisito nos expedientes de contratación referentes a obras de infraestruturas hidráulicas, de transporte e de estradas, nos que se dispensará do requisito previo de dispoñibilidade dos terreos. Respecto dos casos de cesión de terreos ou locais o apartado 3 esixe que tales cesións se efectúen por Entidades públicas, indicando que será suficiente para acreditar a dispoñibilidade dos terreos, a achega dos acordos de cesión e aceptación polos órganos competentes.

3. A dispoñibilidade dos terreos como documento incorporado ao reformulo do proxecto, trámite que se verifica novamente no acto de comprobación de reformulo, regulado no artigo 212 da Lei e no artigo 139 do Regulamento Xeral da Lei de Contratos das Administracións Públicas, ten por finalidade garantir que o órgano de contratación dispón efectivamente dos terreos sobre os que se executarán as obras tanto en canto refírese á instrumentación do expediente como respecto da posición que o contratista asume no contrato, configurándose como sinalamos por tal motivo como un requisito básico do contrato de obras.

4. A dispoñibilidade dos terreos acredítase mediante o documento de titularidade do mesmo con expresión da súa libre disposición previo cumprimento, respecto das Entidades locais, das disposicións establecidas ao efecto no Regulamento de bens das Entidades Locais, aprobado por Real Decreto 1372/1986, de 13 de xuño, das que cabe destacar a obrigaón de inscrición do ben no Rexistro da Propiedade e a incorporación ao inventario dos bens e dereitos da Entidade local.

En canto ao que se refire á cesión dos bens ao Concello cabe precisar que só están excluídos de cumprir os requisitos de orde xeral cando tal cesión foi efectuada por unha Entidade pública, o que segundo se deduce da consulta recibida non é o caso.

Establecidos tales requisitos, as normas reguladoras han de cumprirse no sentido que son promulgadas e das que cabe concluír que non se aprecia a posible excepción de cumprimento da regra establecida, debendo en consecuencia o Concello acreditar a dispoñibilidade dos terreos no momento de reformulo do proxecto, sen poder demorar tal acreditación ao momento en que se formalice a anunciada permuta.”

Esta cuestión non é un tema baladí , tanto en cuanto , tal e como enunciabamos o comezo do noso Informe , este proxecto de obras xa foi aprobado e adxudicado estando a obra en curso de execución. Por tanto , cobra importancia o tema anteriormente mencionado acerca de si os terreos que se tratan de obter son necesarios para a execución deste proxecto , tal e como se anuncia na cláusula primeira deste Convenio, ou ben no proxecto aprobado para as obras de humanización, os traballos non supoñen a cesión de terreos por parte dos propietarios dos terreos que dan fronte o vial tal e como se establece no Informe Técnico asinado por a Arquitecta Municipal con data 28 de marzo de 2011.

No caso de que efectivamente estes terreos estivesen contemplados no proxecto de humanización que foi aprobado, adxudicado e está en curso de execución , se estaría incumpliendo o apartado 1 do artigo 110 da Lei de Contratos do Sector Público, toda vez que se agora estes terreos van a ser obxecto de cesión , evidentemente aínda non están inscritos no Rexistro da Propiedade deste Concello , e por tanto aínda non se ten a dispoñibilidade sobre os mesmos.

...”

Cabe lembrar que o art. 233.3º LOUGA sanciona cun vicio de nulidade de pleno dereito todas aquelas estipulacións convencionais que supoñan o incumprimento da normativa, non so a

urbanística senon igualmente a contractual aplicable as administracións públicas.

2. A execución dos compromisos vinculados aos aspectos de convenio de xestión urbanística suporían para o concello a realización de prestacións en especie definidas nos antecedentes de feito do presente informe por un total de 8.280,00 euros.

Obra no expediente informe do enxeñeiro municipal de data 29 de setembro de 2011 no que se xustifica que o valor de ditas prestacións non supera o importe da valoración dos terreos.

Consta tamén informe con data 23 de abril de 2015 polo enxeñeiro municipal no que informa que as obras descritas no informe emitido con data 29 de setembro de 2011 foron xa realizadas no día da data, polo que non suporán novos compromisos de gasto con cargo o Orzamento actual vixente.

Con relación a indemnización prevista no último apartado da cláusula terceira, fixada para o caso de que coa aprobación definitiva do PXOM non se conseguira a fixación da aliñación indicada na rúa Fernández de la Mora e na PO-308, consistente no custo do valor dos terreos cedidos, 9.787,75€ segundo informe do enxeñeiro municipal, o descoñecerse a data previsible de aprobación definitiva do Plan Xeral non é posible determinar cando sería posible ter que facer fronte a indemnización prevista e, polo tanto, determinar a existencia de crédito para afrontar o gasto, ou a necesidade de consignar dito crédito no Orzamento correspondente para afrontar o compromiso adoptado coa sinatura do Convenio.

En canto a indemnización fixada no parágrafo terceiro da cláusula terceira, relativa a execución dos traballos relativos a construción dun acceso de 3,5m, co seu portal, para dar servizo o resto da finca propiedade dos outros comparecentes, a que se compromete o Concello no caso de que así o soliciten os outros comparecentes se mantén a mesma indefinición en canto o momento temporal no que habería que facer fronte o compromiso adoptado descoñecendo tamén a repercusión económica do mesmo xa que no documento o que se refire a cláusula mencionada (documento nº12) unicamente se recolle un plano do replanteo das actuacións a levar a cabo, sen existir unha cuantificación económica das mesmas.

Á marxe do cuestionamento xurídico da licenza de segregación correspondente aos terreos a adquirir, cabe destacar que a lexislación urbanística galega non contempla unha regulación específica sobre as consecuencias que xenera o incumprimento das estipulacións dos convenios urbanísticos, sendo necesario distinguir segundo se trate de convenios de planeamento ou de xestión urbanística.

Respecto dos convenios de planeamento, a xurisprudencia nega a existencia de responsabilidade patrimonial nos termos dos arts. 139 e seguintes da Lei 30/1992, de 26 de novembro, de réxime xurídico das administracións públicas e do procedemento administrativo común, ao considerar que non hai dano provocado polo funcionamento normal ou anormal dos servizos públicos (STS de 3 de abril de 2001, rec. nº 8856/1996; STS de 17 de novembro de 2003, rec. nº 1827/2001; STSJ de Canarias de 9 de xullo de 2006, rec. nº 402/2003; STS de 27 de decembro de 2005, rec. Nº 4875/2002.) nin da regulada no Real Decreto legislativo 2/2008, de 20 de xuño, polo que se aproba o texto refundido da lei do solo, por entender que as meras expectativas urbanísticas derivadas de convenio non son susceptibles de xenerar indemnización ningunha, polo que é necesario que se produza unha perda do aproveitamento previamente patrimonializado polo cumprimento dos deberes de cesión, urbanización e equidistribución (STS de 5 de xaneiro de 1990; STS de 28 de setembro de 1993; STS de 18 de outubro de 1993; STS de 7 de decembro de 1994; STS de 11 de febreiro de 1995; STS de 9 de decembro de 1997; STS de 27 de febreiro de 1999; STS de 12 de abril de 2006, rec. nº 228/2003; STS de 2 de novembro de 2006, rec. nº 3307/2003; STS de 12 de decembro de 2007, rec. nº 2911/2005; STSJ de Valencia de 30 de xaneiro de 2007, rec. nº 1873/2004; STSJ de Santa Cruz de Tenerife de 20 de novembro de 2006, rec. Nº 1294/2003).

Desta forma a construción doutrinal do incumprimento realízase pola consideración do convenio urbanístico como contrato, no que se pacte unha indemnización dos danos e prexuízos que o incumprimento pola Administración poda causar ao particular ou repoñer a éste na situación xurídica anterior. Máis para elo debería ser acreditado o incumprimento culpable da Administración na tramitación da modificación do planeamento ou a súa manifesta ilegalidade ao que debe engadirse que os terreos que como tipo de "prestación anticipada" se ceden polos interesados, serán obxecto de contraprestación en especie. Esta debe ser a xuízo desta intervención e secretaría o réxime aplicable igualmente para o incumprimento das cláusulas propias do convenio de xestión.

Xunto con todo iso, lémbrese que a potestade de planeamento é indispoñible e irrenunciable e que ademáis ten carácter regrado na consideración ou concurrencia de solo urbano consolidado ou non consolidado (arts. 11 e 12 LOUGA).

3. En canto á tramitación dos convenios, deberá seguir as regras marcadas no artigo 237 LOUGA:

- Subscripción inicial entre as partes (fase xa realizada).
- Información pública por un periodo mínimo de 20 días mediante a inserción de anuncio no DOG e nun dos diarios de maior difusión da provincia.
- Redacción de proposta de texto definitivo dando conta ás persoas coas que se teña negociado e subscrito o texto inicial para a súa aceptación, reparos ou renuncia.
- Ratificación polo órgano competente e sinatura dentro dos 15 días seguintes á notificación da probación do texto definitivo.

É órgano competente para a tramitación de convenio de planeamento, tanto inicial como para a súa ratificación posterior (artigos 21 e 22 da Lei 7/1985, de 2 de abril, de bases do Réxime Local, o Pleno e de forma contraria, o alcalde, ou por delegación efectuada por Decreto de 30 de xuño de 2011 na Xunta de Goberno Local, éste último órgano colexiado.

Ase mesmo, deberá observarse o contido do artigo 70 ter da Lei 7/1985, de 2 de abril, introducido pola disposición adicional novena do Real Decreto Lexislativo 2/2008, do 30 de xuño, poñendo a disposición dos cidadáns que así o soliciten, exemplares dos convenios urbanísticos que se formalicen.

En atención ao exposto e estando presente as mesmas incidencias que nos convenios anteriores (exp. 53/12, 54/12 e 55/12), infórmase desfavorablemente o presente expediente. Poio, 23 de abril de 2015. A interventora. Olga Rodríguez Fernández. A secretaria. Paula E. Ramos Díaz”.

Sometido o asunto a votación, esta resulta:

- Votos a favor: Cinco; dos membros do B.N.G. E do P.S.O.E.
- Votos en contra: Tres, dos membros do P.P.
- Abstencións: Ningunha

Polo que se acorda:

Primeiro: Informar favorablemente o convenio urbanístico obxecto deste ditame.

Segundo: Comunicar este acordo á Consellería de Medio Ambiente, Territorio e Infraestruturas (CMATI), en cumprimento do disposto no artigo 92.5 da Lei 9/2002, de 30 de decembro, de Ordenación urbanística e protección do medio rural de Galicia e a Delegación concedida a ese Organismo pola Orde de 6 de marzo de 2003, (DOG de 12 de marzo de 2003, apartado 9º.1 c).

Terceiro: Que se notifique o acordo que conceda a Xunta de Goberno Local o/aos interesado/s con indicación do réxime de recursos aplicable.”.

Non suscitándose debate ningún o Pleno da Corporación de conformidade co disposto no artigo 22 da Lei 7/1985, do 2 de abril, de bases do réxime local por 10 votos a favor (8 BNG e 2 PSOE), 6 votos en contra do PP e ningunha abstención queda aprobado o ditame emitido pola Comisión Informativa de Urbanismo adoptándose o seguinte **acordo**:

**Primeiro:** Aprobar inicialmente o convenio urbanístico de xestión e planeamento entre o Concello de Poio e D. Carlos, María Ángeles, Mary Luz, Isabel e Leonardo Martínez Villanueva para a execución da obra “Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon”.

**Segundo:** De conformidade co establecido no artigo 237 da Lei 9/2002, do 30 de decembro, someter o expediente a información pública polo prazo de 20 días mediante anuncio que se debe publicar no Diario Oficial de Galicia e nun xornal de maior tirada da provincia.

**Terceiro:** Facultar ao Sr. Alcalde para os trámites legais procedentes.

MOCIÓNS URXENTES.- De conformidade co establecido no Real decreto 2568/1986, do 28 de novembro, sométese á consideración do Pleno por urxencia o seguinte asunto:

4104.- CONVENIO URBANÍSTICO DE XESTIÓN E PLANEAMENTO ENTRE O CONCELLO DE POIO E RAUL TORRES SOTO E CÁNDIDA ÁBOAL ESPERÓN PARA EXECUCIÓN DA OBRA “HUMANIZACIÓN DA RÚA GONZALO FERNÁNDEZ DE LA MORA Y MON”.- Previa declaración de urxencia por 10 votos a favor (8 BNG e 2 PSOE), ningún voto en contra e 6 abstencións do PP de conformidade co establecido no Real decreto 2568/1986, do 28 de novembro, polo que se aproba o regulamento de organización, funcionamento e réxime xurídico das entidades locais dáse conta aos membros corporativos presentes na sesión do contido do expediente 57/12 tramitado en relación ao Convenio urbanístico de planeamento e xestión entre o Concello de Poio e Raúl Torres Soto e Cándida Aboal Esperón para a execución da obra “Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon”

A continuación dáse conta do informe conxunto de data 28 de abril de 2015 emitido pola Secretaria Xeral e a Interventora Municipal e que di o seguinte: “ **Antecedentes de feito máis destacados**

- Informe da arquitecto municipal de 26 de setembro de 2011
- Informe do enxeñeiro municipal de 29 de setembro de 2011 de valoración dos terreos a ceder ao concello, 9.643,60 euros e o importe das actuacións que se compromete esta entidade a realizar (recuamento do valo existente e outros) por valor de 5.393,00 euros.
- Informe do enxeñeiro municipal de 29 de setembro de 2011 no que se describen as actuacións a realizar polo concello e se valora o seu custe de execución.
- Informe de valoración dos terreos emitido polo enxeñeiro municipal o 29 de setembro de 2011.
- Proposta de convenio urbanístico de planeamento e xestión. Compromisos a asumir polas partes:
  - Os particulares comprométese a ceder ao concello unha superficie de 76,44 e 26,59 m<sup>2</sup> necesarios para a execución da obra "Humanización de la rúa Fernández de la Mora y Mon", con destino vía pública.
  - Para o concello supón entre outros dos detallados na cláusula "TERCEIRA" do convenio:
    - a) Asunción dos custes de elevación a escritura pública e inscrición no Rexistro da Propiedade da superficie de cesión.
    - b) Demolición da beirarrúa, muro de bloque, pilares de mampostería e retirada de elementos existentes; formación de valo de contención de mampostería país de de 2,00 m de altura; formación de muro de 1,50 m de altura sobre muro de contención e lateral en granito moreno; colocación de portalón de entrada de finca de dúas follas de aluminio; formación de escaleiras para baixar á finca lateral en pedra granito moreno e finalmente murete de 150 cm de altura de pedra país semellante á

existente entre a nave e o cruceiro

c) Liberación da aliñación na videnira revisión do plan xeral que no PXOM actual afecta á vivenda.

- As obras teñen finalizado no ano 2012.
- A revisión do PXOM acadou a fase de informe previo da Xunta de Galicia previo á súa aprobación inicial.
- Obra informe do enxeñeiro municipal de 28 de abril de 2015 no que se pon de manifesto que as obras descritas na cláusula terceira atópanse executadas e rematadas.
- O presente convenio elévase á consideración destas informantes con posterioridade á celebración da Comisión Informativa de Urbanismo convocada para o 28 de abril de 2015.

#### **CONSIDERACIÓNS XURÍDICAS E ECONÓMICAS.**

1. Subsistindo as mesmas circunstancias de fondo xa analizadas en Convenios anteriores, reitéranse as consideracións xa realizadas en informe emitido con data 23 de abril para o expediente 56/12:

"...A partir do sinalado pola arquitecto municipal con data 28 de marzo de 2011 obrante noutros expedientes vincualdos a convenio tramitados con idéntica finalidade, (planos 4.1 e 4.2 de usos pormenorizados do solo urbano de San Salvador e plano 0.4 de ordenación xeral PXOM), os terreos afectados teñen a consideración de solo urbano.

O PXOM do Concello de Poio non está adaptado á LOUGA polo que en atención a súa disposición transitoria primeira apartado a), deberáse en atención ao disposto nos arts. 11 e 12 do seu texto, verificar se se trata dun ámbito de solo urbano consolidado ou non consolidado.

2. Os convenios, preséntanse como de planeamento e xestión, polo que o concello adquire unha superficie de terreos para ampliación de viario con motivo das obras incluídas no Proxecto "Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon" co compromiso, entre outros, de que na revisión do PXOM que se está a tramitar se altere a aliñación que corresponde ao seus terreos, ou á realización de diversas obras tal e como se describen nos antecedentes de feito. No texto da proposta de convenio detállase igualmente as consecuencias que para o concello poda supoñer o incumprimento dos compromisos que asume.

Os particulares comprométese pola súa banda, a segregar unha superficie de cesión ao Concello.

3. En función da referida clasificación do solo urbano en función da concorrencia ou non das circunstancias previstas nos citados arts. 11 e 12 LOUGA, a obtención de terreos para dotacións públicas locais, non estando previsto no art. 19 LOUGA a cesión obrigatoria e gratuita para tal finalidade, a diferenza do que sucede noutras na normativa urbanística doutras comunidades autónomas, en solo urbano consolidado e solo urbano non consolidado deberase realizar conforme ao establecido no art. 167 LOUGA.

Tal e como se advertía por intervención e secretaría en informes anteriores, entre outros no emitido con data 5 de maio de 2011, non consta no expediente pronunciamento en relación ao carácter da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon, de simple red local ou de conexión entre sistemas xerais ou de verdadeiro sistema xeral nos termos do art. 165.2º LOUGA para os efectos da correcta aplicación do establecido nos referidos arts. 166 e 167 LOUGA (distinción non obstante que na práctica non tería alcance en solo urbano consolidado por canto as formas de obtención de uns e outros son as mesmas a tenor dos arts. 166.1º e 167.1º LOUGA: expropiación, convenio urbanístico ou permuta forzosa con PMS). Concurrindo circunstancias de feito similares entre os convenios xa tramitados e o que se está a tramitar en razón aos compromisos que asume o Concello e o informado nese momento para o convenio a asinar con motivo da mesma obra, reproducense as consideracións realizadas no mesmo:

"...

#### **FUNDAMENTOS DE DEREITO:**

Emitido informe conxunto de Secretaría e Intervención, con data 20 de abril de 2011 con relación o borrador do convenio do día 14 de abril de 2011, se recibe un novo borrador de Convenio de data 5 de maio de 2011, que ó conter algunha variación con respecto o anteriormente presentado,

se volve a emitir novo Informe acerca do mesmo.

Dado que son diversas as cuestións a estudar no Informe que nos ocupa imos tratar de darlles un tratamento individualizado a cada unha das cuestións que se plantexan con vistas a tratar de proporcionar unha resposta o mais clara posible.

### **1.- Da posibilidade de adquisición de terreos para dotacións públicas mediante Convenio.**

No borrador da proposta de Convenio posta a disposición desta Secretaría e Intervención se fixa o obxecto fundamental do mesmo na cláusula primeira na que se establece que ; *“O obxecto fundamental da presente proposta de convenio, basease na necesidade que ten o Concello de Poio de ter a disponibilidad do terreo afectado pola execución da obra do proxecto de “Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon redactado por o Enxeñeiro Municipal D. Jose Luis Arias Rodriguez en decembro de 2009 para o que necesita o concello adquirir os terreos dos outros comparecentes que se identifica no plano que se achega confeccionado por o Enxeñeiro Municipal e que comprende a parcela N° 6 de 114,35 m2 e a parcela N° 7 de 18 ,91 m2 e valorandose por o Enxeñeiro Municipal os terreos a ceder ao Concello na cantidade de 12.473,14 € (.....)”*.

....

Por o que respecta a posibilidade de asinar Convenios de Xestión de Planeamento debemos facer unha referencia o réxime xurídico que se establece na LOUGA 9/2002 con as súas respectivas modificacións. Acerca desta posibilidade o artigo 233 desta disposición legal establece que ; *“Concepto, alcance e natureza.*

*1. A Administración Autonómica e os municipios, así como as súas organizacións adscritas e dependentes e as demais organizacións por eles creadas conforme a esta Lei, poderán celebrar, conxunta ou separadamente, e sempre no ámbito das súas respectivas esferas de competencias, convenios urbanísticos entre si e con persoas públicas ou privadas, en orde á súa colaboración e máis eficaz desenvolvemento da actividade urbanística.*

*2. A negociación, celebración e cumprimento dos convenios urbanísticos a que se refire o número anterior rexerase polos principios de transparencia e publicidade.*

*3. Serán nulas de pleno dereito as estipulaciones dos convenios que contravengan, infrinxan ou defrauden obxectivamente, en calquera forma, normas imperativas legais ou regulamentarias, incluídas as do plan urbanístico, en especial as reguladoras do réxime urbanístico do chan e dos deberes dos propietarios do mesmo.*

*4. Os convenios regulados nesta sección terán para todos os efectos carácter xurídico-administrativo e as cuestións relativas á súa celebración, cumprimento, interpretación, efectos e extinción serán competencia do órgano xurisdiccional contencioso-administrativo.”*

Así, en principio xa se faculta ós Municipios para a celebración de Convenios Urbanístico, Convenios que estarán sometidos en todo caso as normas imperativas legais e regulamentarias ,incluídas o Planeamento Urbanístico , tal e como establece o apartado 3 do artigo antes transcrito, tendo en conta que a contravención destas disposicións xerará a inmediata nulidade das estipulacións que se establezcan nos mesmos.

A continuación a LOUGA distingue entre Convenios de Planeamento e de Execución do Planeamento, establecendo o artigo 234 o que segue; *“.* *Obxecto.*

*Os convenios urbanísticos diferenciaranse polo seu contido e finalidade en:*

*Convenios Urbanísticos de Plan: Aqueles que inclúan ou poidan ter como consecuencia ou resultado posibles modificacións do plan urbanístico, ben directamente, ben por ser estas precisas en todo caso para a viabilidade do estipulado.*

*Convenios Urbanísticos para a Execución do Plan: Aqueles que non afectando en absoluto á ordenación urbanística limitense á determinación dos termos e condicións da xestión e execución do plan e demais instrumentos existentes no momento da súa celebración. Do cumprimento destes convenios en ningún caso poderá derivarse ou resultar modificación, alteración, excepción ou dispensa do plan”.*

No caso que nos ocupa se denomina o borrador do Convenio posto a disposición desta Secretaría e Intervención coma Convenio de Xestión e Planeamento, figura que se nos antoxa canto menos extraña , dado que a LOUGA , fai mención os Convenios Urbanísticos do Plán e Convenios Urbanísticos para a execución do Plán , pero non fai mención a esta figura mixta de Convenio de Xestión e Planeamento que como unha sorte de “refrito” refunde as dúas figuras nunha soa modalidade que por un lado planea e por outro executa , canto menos bastante dubidosa pero que imos tratar de analizar en profundidade .

No tocante os Convenios de Planeamento debemos estar o artigo 235 no que se establece o seguinte:

*“Artigo 235. Convenios urbanísticos de plan.*

*A Administración autonómica e os municipios, así como os organismos adscritos ou dependentes dunha e outros, poderán celebrar entre si e con outras administracións convenios para definir de común acordo e no ámbito das súas respectivas competencias:*

*a) Os criterios de ordenación a que deba axustarse o plan urbanístico e as súas modificacións e revisións.*

*b) Os termos en que deba preverse no plan urbanístico, ou as súas modificacións ou revisións, a realización dos intereses públicos que xestionen.*

*Cando se tramiten os procedementos de aprobación dos plans de ordenación urbanística ou das súas modificacións ou revisións aos que se refiran os convenios previstos no número anterior, estes deberán ser incluídos, para coñecemento xeral, como anexo á memoria do proxecto ou entre a documentación sometida ao preceptivo trámite de información pública, se son posteriores á aprobación inicial.*

*Con ocasión do exercicio da potestade de plan, a Administración autonómica e os municipios, no ámbito das súas respectivas competencias e conxunta ou separadamente, poderán celebrar con calquera persoas, públicas ou privadas, convenios urbanísticos relativos á formación, modificación ou revisión dun plan de ordenación urbanística.*

*Os convenios a que se refire o número anterior:*

*a) Só poderán negociarse e subscribirse co carácter de preparatorios da resolución e até o momento en que o procedemento de aprobación do plan ou, no seu caso, da súa modificación ou revisión sexa sometido ao preceptivo trámite de información pública. (neste senso debemos destacar que o PXOM do Concello de Poio está actualmente en proceso de revisión e aínda non foi sometido a exposición pública.)*

*b) As seus estipulacións só terán, nesta fase, o efecto de vincular ás partes para a iniciativa e tramitación do pertinente procedemento Lei 9/2002 de Ordenación urbanística e protección do medio rural de Galicia sobre a base do acordo respecto da oportunidade,*



***conveniencia e posibilidade de concreta ou concretas solucións de ordenación. En ningún caso vincularán ou condicionarán en calquera outra forma o exercicio polas administracións públicas, incluídas as que sexan parte neles, da potestade de plan.***

*c) Deberá incluírse, entre os seus estipulacións, a cuantificación de todos os deberes legais de cesión e determinarse a forma en que estes serán cumpridos.*

*A ordenación urbanística derivada do convenio celebrado deberá incorporarse ás correspondentes determinacións e documentos do plan.”*

Entrando no análise das cláusulas do Convenio que fan referencia a posible modificación do planeamento , dado que inclúen modificacións no mesmo no tocante as aliñacións e ancho do vial previstas na actual planimetría do PXOM aprobado por este concello no ano 2000, estes Informantes teñen a ben dicir o que segue:

Na cláusula terceira do borrador do Convenio se establece que; “(...) *Comprometendose tamén o Concello a que na revisión do PXOM que se tramita actualmente lles quede liberada da aliñación que figura actualmente no Plán xeral a edificación destinada a vivenda dos comparecentes fixándose a aliñación definitiva da rúa na revisión do Plán xeral sen afectar a vivenda dos mesmos nin ao valo de cerramento unha vez retranqueado e construído (...)*” Acerca desta cuestión no Informe da Arquitecta Municipal de data 28 de marzo de 2011 se afirma que co convenio que se pretende asinar é posible materializar un ancho de vial de 8,50 metros medidos a partir do valo de contención existente na marxe esquerda do vial , destacando posteriormente que no PXOM vixente se define nos planos 4.1 e 4.2 un ancho de vial de 12 m, e que no proxecto de revisión do PXOM se define un ancho de vial de 9,40 m , concluíndo que os planos de ordenación dos proxectos de revisión actualmente en fase de tramitación a fase previa a aprobación inicial o ancho definido para a rúa Gonzalo Fernández de la Mora e Mon é menor que o definido no PXOM vixente, recoñecendo que este proxecto de revisión do PXOM é un documento en tramitación que pode sufrir modificación no transcurso desta por motivos de diversa índole.

Por o tanto aínda que o obxecto do Convenio se definía por a necesidade que ten o Concello de adquirir os terreos necesarios para executar un proxecto de obras , consistente ( básicamente ) en cambiar o sentido dun vial , construción de birarrúas e asfaltar e incrementar o espacio do mesmo , ata un ancho inferior o recollido na planimetría do PXOM actual , implica coma condición desta adquisición, o compromiso de modificación da aliñación actual , e da anchura do vial.

É precisamente este espírito modificador das determinacións recollidas no planeamento actual o que lle aporta esa natureza de Convenio de Planeamento, aludida o comezo do noso Informe, posto que os convenios urbanísticos de execución do plan , se celebran para determinar as condicións e os termos da xestión e execución do plan urbanístico en vigor no momento da celebración do mesmo, e no caso que nos ocupa se recollen obrigacións para o Concello que inclúen modificacións a tramitar no marco do actual procedemento de revisión do plan.

O problema ven dado por que , tal e como enunciábase cando expusimos o réxime xurídico dos Convenios de Planeamento , estes convenios se subscriben con carácter preparatorio a resolución ( e dicir da aprobación definitiva do PXOM ) , e “***as súas estipulacións só terán, nesta fase, o efecto de vincular ás partes para a iniciativa e tramitación do pertinente procedemento Lei 9/2002 de Ordenación urbanística e protección do medio rural de Galicia sobre a base do acordo respecto da oportunidade, conveniencia e posibilidade de concreta ou concretas solucións de ordenación***” remarcándose a continuación que ; “ ***En ningún caso vincularán ou condicionarán en calquera outra forma o exercicio polas administracións públicas, incluídas as que sexan parte neles, da potestade de plan.*** ” , mentres que no caso que nos ocupa o exercicio polas Administracións Públicas da potestade do plan , queda en boa medida condicionado polo feito de que no caso de que

na aprobación definitiva do plán non se consiga desafectar totalmente a edificación destinada a vivenda e o cerramento reconstruído, os outros asinantes do Convenio terán dereito a que o Concello os indemnicen con a cantidade de 12.473,14 €, por non descoidar que esta modificación nas determinacións do planeamento, futuriblemente a ser traspasadas o documento definitivo que será obxecto da aprobación que finalizará o procedemento de revisión do plan, van a ser inmediatamente executadas, posto que estes terreos recuados conforme a futura aliñación son necesarios para a execución da obra do proxecto de “Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon.”.

...

No tocante a natureza propia dun convenio urbanístico para a execución do plan, comezaremos analizando o artigo 236 no que se precisa que; “. *Convenios urbanísticos para a execución do plan.*

*1. A Administración autonómica e os municipios, así como as entidades públicas adscritas ou dependentes dunha e outros e os consorcios creados por tales administracións, poderán celebrar, no ámbito das súas respectivas competencias e conxunta ou separadamente, convenios con persoas públicas ou privadas para determinar as condicións e os termos da xestión e execución do plan urbanístico en vigor no momento da celebración do convenio.*

*2. Os convenios nos que se acorden os termos do cumprimento de deberes legais de cesión pola súa substitución polo pago de cantidade en metálico cando non poidan cumprirse con solo destinado a vivenda sometida a algún réxime de protección pública en virtude da reserva correspondente, e, especificamente, a dos terreos en que se localice o 10% do aproveitamento tipo do ámbito de referencia deberán incluír, como anexo, a valoración pertinente, practicada polos servizos administrativos que teñan atribuída tal función, con carácter xeral ante a correspondente administración.” ; tendo en conta que dende o punto de vista procedimental no artigo 237 se vai a concretar todo o relativo a celebración e perfeccionamento e se regula o seguinte; “. *Celebración e perfeccionamento.**

*1. Unha vez negociados e subscritos, os convenios someteranse ao trámite de información pública, mediante anuncio publicado no Diario Oficial de Galicia e en, polo menos, un dos xornais de maior difusión na provincia, por un período mínimo de vinte días.*

*2. Cando a negociación dun convenio coincida coa tramitación do procedemento de aprobación do instrumento de plan co que garde directa relación, deberá incluírse o texto íntegro do convenio na documentación sometida a información pública propia do devandito procedemento, substituíndo esta a a prevista no número anterior.*

*3. Tras a información pública, o órgano que negociase o convenio deberá, á vista das alegacións, elaborar unha proposta de texto definitivo do convenio, da que se dará vista á persoa ou persoas que negociasen e subscribisen o texto inicial para a súa aceptación, reparos ou, no seu caso, renuncia.*

*4. O texto definitivo dos convenios haberá de ratificarse polo órgano competente, debendo asinarse dentro do quince días seguintes á notificación da aprobación do texto definitivo pola persoa ou persoas interesadas, privadas ou públicas. Transcorrido devandito prazo sen que tal firma tivese lugar, entenderase que renuncian a aquel.”*

Unha vez feitas estas consideracións xerais con a finalidade de establecer o marco xurídico no que nos imos a mover, procederemos a analizar a posibilidade do obxecto do mesmo, que non é outra que a adquisición duns terreos de titularidade privada con a finalidade de executar o proxecto de obra “Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon”, por o que imos facer un

analise dos Capítulos VII e VIII do Tit IV da LOUGA, capítulos que se refíren a obtención de terreos para sistemas xerais e dotacións públicas.

Pero en primeiro lugar consideramos necesario facer unha breve reseña introductoria acerca destes terreos destinados a dotacións públicas ou sistemas xerais, introdución obtida do traballo “Dotacións públicas, espazos libres e zonas verdes como factor de calidade da cidade.” elaborado por Ángel Ruiz Checa , para a prestixiosa revista xurídica de el Consultor. Esta introdución nos servirá , sen dubida ningunha , para fixar os contidos onde nos imos mover.

O equipamento é peza fundamental e condicionante de todo desenvolvemento urbano . O pleno desenvolvemento da vida en comunidade require da existencia dunha serie de elementos para atender de forma adecuada as necesidades colectivas que demanda a sociedade, con todo zonas verdes e dotacións públicas foron institucións que aínda reflectidas nas leis non se lles dispensou todo o amparo e a protección necesaria.

Na lexislación estatal non existiu nunca un concepto perfectamente diáfano e acuñado condensado nun precepto dedicado ex profeso a concretar que haxa de entenderse por dotación pública . O tratamento que o ordenamento xurídico fai do solo dotacional é relativamente recente, xa que as dotacións públicas non se regulan até o Real Decreto 1346/1976, de 9 de abril (A LEI 611/1976), polo que se aproba o Texto Refundido da Lei sobre Réxime do Solo e Ordenación Urbana, aínda que na Lei do Solo de 1956 (A LEI 9/1956) xa latexa a preocupación do lexislador por estas cuestións , regulando na súa art. 3.1 como facultades concernentes á competencia urbanística sobre plan as de concretar o trazado de vías públicas e medios de comunicación, espazos libres, centros cívicos de ensino e culturais, aeroportos e lugares análogos. É de destacar a falta de concreción dun réxime xurídico específico para cada tipo de dotación, sen que poidan distinguirse entre dotacións locais e sistemas xerais.

Na Lei de Solo de 1976 apréciase a preocupación do lexislador polos usos dotacionais, por canto nas determinacións de carácter xeral que o Plan de Ordenación ha de conter figuran: os sistemas xerais de comunicación e as súas zonas de protección, os espazos libres destinados a parques públicos e zonas verdes en proporción non inferior a cinco metros cadrados por habitante, zonas deportivas e de recreo, templos, centros docentes, sanitarios, culturais, rede viaria e aparcadoiros. Habemos de destacar que para iso se introduce a figura do estándar urbanístico, en virtude do cal a Lei se limita a establecer uns criterios mínimos que deben ser respectados, en todo caso, polos plans urbanísticos so pena de incorrer en nulidade naquilo en que os contradigan ou se opoñan . De forma máis detallada refírese ás dotacións públicas o art. 25 do Real Decreto 2159/1978, de 23 de xuño (A LEI 1195/1978), polo que se aproba o Regulamento de Plan Urbanístico.

Podemos definir a dotación pública como: *“os terreos, edificios e instalacións que o plan cualifique como tales, por estar destinados ao establecemento dos usos colectivos e servizos públicos precisos para asegurar o dereito da poboación a unha mellor calidade de vida dos núcleos urbanos”*

Seguindo a MORENO LÓPEZ definiremos ás dotacións como os servizos de interese público e social establecidos de forma proporcional ás necesidades e características socioeconómicas da cidade e a súa zona de influencia. As dotacións así definidas concréntanse na práctica en infraestruturas e equipamentos.

A dispersión normativa que padece desde hai anos o noso sistema xurídico débenos levar a distinguir entre o réxime xurídico contido na lexislación estatal e o réxime propio das distintas normas autonómicas. O Texto Refundido da Lei de Solo distingue no seu art. 16 entre dotacións públicas e redes xerais. Esta mención debe conectarse coa Exposición de Motivos do propio Texto Refundido, que sinala no seu apartado IV, que *“o estatuto da cidadanía inclúe dereitos e deberes de*

*orde socio-económico e ambiental de toda persoa con independencia de cales sexan a súa actividade ou o seu patrimonio, é dicir, no entendemento da cidadanía como un estatuto da persoa que asegure a súa goce en liberdade do medio no que vive, a súa participación no medio no que vive, a súa participación na organización de devandito medio e o seu acceso igualitario ás dotacións, servizos e espazos colectivos que demandan a calidade e cohesión do mesmo*". A pesar da retórica que se emprega na Exposición de Motivos do Texto Refundido, cabe colegir que o lexislador está a pensar á hora de falar de dotacións públicas naqueles solos destinados á execución de equipamentos que, pola súa natureza, están chamados a servir á colectividade, xa sexa porque están orientados á definición e posta en práctica do "*modelo de cidade*", xa porque poden ser utilizados por todos os "*cidadáns*". É por iso polo que o Texto Refundido da Lei de Solo concreta minimamente o obxecto das dotacións ao falar a título de exemplo de viarios, espazos libres e zonas verdes, como paradigmas do que deben ser as infraestruturas de carácter dotacional; é neste sentido no que han de entenderse as distintas referencias a "*redes xerais de servizos*", ou, como tamén sinala a lei, a "*redes de dotacións e servizos*".

Sucedede, con todo, que os solos correspondentes a estas dotacións ou redes non poden destinarse exclusivamente a viarias ou espazos libres, senón que para o establecemento do modelo de cidade, é necesario que o solo se destine a outros moitos equipamentos e servizos, tales como redes de infraestruturas, comunicacións, servizos públicos e de interese xeral.

Na actualidade a regulación legal das dotacións públicas habemos de buscala na lexislación das diferentes Comunidades Autónomas, ao amparo do art. 148.1.3.<sup>a</sup> da Constitución (A LEI 2500/1978).

As dotacións públicas atopan a súa regulación fundamental nos preceptos das leis relativos ao plan . Debendo de distinguirse entre sistemas xerais ou dotacións públicas de carácter xeral e dotacións públicas locais.

### 1. Sistemas Xerais

As dotacións públicas de carácter xeral ou sistemas xerais defínense porque dan servizo e cumpren unhas funcións que abarcan máis dun ámbito de plan. Neste sentido ordenan estruturalmente a cidade, establecendo zonas de espazos libres, equipamentos colectivos, infraestruturas como subministración, saneamento e depuración de augas, electricidade, alumado telecomunicacións e outros servizos que poidan establecerse. As dotacións que configuran a rede de sistemas xerais realízase desde o plan.

Podemos concluír que, a falta dunha definición xeral, o Texto Refundido da Lei de Solo, e aínda de forma illada e asistemática refírese a varios elementos fundamentais do concepto de sistemas xerais ou, por usar a súa nova terminoloxía, de redes xerais de servizos. Tales elementos son:

a) A orixe da cesión obrigatoria do solo por parte dos particulares. A Lei establece claramente o deber de ceder os solo e ademais, o deber de correr cos gastos e coa execución das infraestruturas necesarias para a súa conexión.

b) O destino a usos e finalidades que poden definirse como de interese xeral, na medida que serven á colectividade e están orientados a execución do modelo de cidade que pretende desenvolver o Plan. Entre estes usos a Lei cita, con carácter enunciativo, os seguintes:

Viarios, espazos libres e zonas verdes.

Infraestruturas de conexión coas redes de potabilización, subministración e depuración de auga e coas infraestruturas de transporte público que se requiran para unha mobilidade sustentable.

Á hora de analizar a definición dos sistemas xerais por parte da pléyade de disposicións autonómicas vixentes en materia de ordenación do territorio e urbanismo atopámonos con que o tratamento que se dispensa a esta institución non é nin moito menos homoxéneo nin uniforme. Ademais das diverxencias na terminoloxía, existen notables diferenzas no que aos termos en que se definen os sistemas xerais ou redes públicas refírese. Da variedade legislativa imos tentar esbozar un concepto. Os sistemas xerais son os usos característicos aos que se destina solo de titularidade pública, obtido normalmente pola Administración Pública a través de cesión directa dos titulares anteriores, relacionados co establecemento de infraestruturas ou a prestación de servizos que se caracterizan todos eles pola satisfacción de usos colectivos ou intereses xerais e, en definitiva, pola contribución esencial á definición e execución do “*modelo de cidade*” previsto no plan.

Os elementos básicos deste concepto son os seguintes:

A) Titularidade pública. Non cabe dúbida de que os solo sobre os que se asintan os sistemas xerais son de titularidade pública. A titularidade pública dos solo non predetermina a natureza xurídica do solo en si, nin por suposto a natureza e mesmo a titularidade das instalacións que se executen sobre ese solo. A posibilidade de edificar elementos de natureza patrimonial sobre ou baixo o solo é pacificamente admitida .

B) Obtención por ministerio da Lei. Os sistemas xerais caracterízanse igualmente porque o solo que se destina ao seu establecemento, execución e desenvolvemento é obtido por parte das Administracións Públicas titulares a través dos medios establecidos na Lei. Dentro destes, ocupa un lugar importante a cesión que a Lei prevé a favor das Administracións Públicas, e que constitúe un dos deberes básicos que conforman o estatuto da propiedade do chan. O art. 7 do Real Decreto Legislativo 2/2008, de 20 de xuño (A LEI 8457/2008), polo que se aproba o Texto Refundido da Lei de Solo establece que o réxime urbanístico da propiedade do solo é estatutario e resulta da súa vinculación a concretos destinos, nos termos dispostos pola lexislación sobre ordenación territorial. Os propietarios de solo deben satisfacer concretos deberes para materializar os seus dereitos urbanísticos. O dereito a transformar o terreo, a realizar obras, a executar as previsións que lle reconece o plan, a incorporar ao seu patrimonio o aproveitamento urbanístico, a exercer o ius aedificandi, etc, son dereitos que están supeditados ao cumprimento de determinados deberes urbanísticos. FORTES LÓPEZ di que as cesións obrigatorias fundaméntanse nunha sólida convicción que deriva de dúas ideas básicas: a necesidade de que a asignación do beneficio que outorga aos propietarios do chan teña algunha contrapartida e atope unha xustificación e, doutra banda, a conveniente obtención dos recursos mínimos para satisfacer as obrigacións e servizos públicos que a urbanización xera. Atopando o seu encaixe constitucional no art. 47, ao proclamar “*que a comunidade participará nas plusvalías que xere a acción urbanística dos entes públicos*” e canalizar eses deberes e cesións como unha manifestación da función social da propiedade inmobiliaria, segundo establece o art. 33 CE (A LEI 2500/1978).

Estas cesións obrigatorias integran o estatuto básico da propiedade inmobiliaria e, en consecuencia, a súa regulación é competencia do lexislador estatal, que con fundamento no art. 149.1.1 da Constitución debe preservar a igualdade no exercicio dos dereitos. O Tribunal Constitucional na Sentenza 61/1997, de 20 de marzo (A LEI 9921/1997) lembrou esta afirmación.

O Real Decreto Legislativo 2/2008, de 20 de xuño (A LEI 8457/2008), polo que se aproba o Texto Refundido da Lei de Solo, no seu art. 16 precisa as cesións obrigatorias de maneira esencial ao establecer os deberes que implican as actuacións de urbanización ou de dotación.

Esta cesión ten á súa vez tres caracteres fundamentais: é directa, obrigatoria e gratuíta. O deber de cesión convértese, así, nun das canles a cuxo través materialízase o principio de participación da comunidade nas plusvalías. Xunto á cesión existen outras formas de obter os terreos

que se destinarán á execución e establecemento de sistemas xerais, como son a ocupación directa, a permuta de terreos ou de aproveitamento ou, mesmo, a expropiación.

Entrando xa no análise concreto da normativa autonómica primeiro debemos facer unha definición de dotación pública e sistema xeral, definición que se establece no artigo 165 no que se establece que; “ *Definicións.*

*1. Enténdese por terreos destinados a dotacións públicas os de titularidade do municipio ou, no seu caso, da Comunidade Autónoma que tenden a satisfacer necesidades colectivas e implantar usos ou servizos públicos, tendo o carácter de bens de dominio público.*

*2. Son terreos de sistemas xerais os dotacionais públicos que están deseñados ou previstos para o servizo da totalidade do municipio e, en especial, para implantar as infraestruturas básicas do modelo de cidade.*

*3. Non terán o carácter de sistemas xerais os terreos, instalacións e infraestruturas de titularidade estatal ou autonómica de carácter supramunicipal que non estean contemplados no plan xeral, e cuxa vocación exceda do servizo ao municipio, sen prexuízo do disposto na lexislación sectorial de aplicación.*

*4. Son terreos destinados a dotacións locais os dotacionais públicos de titularidade do municipio, que están deseñados ou previstos predominantemente para o servizo do polígono ou sector, no seu caso.”* Así a vista deste artigo no suposto que nos ocupa estaríamos ante unha dotación local, aínda que este tipo de cuestión sería máis adecuado que fosen concretadas por un Informe Técnico. Por o que respecta os modos de adquisición de terreos para dotacións públicas se establecen con carácter xeral no artigo 167 que regula o que segue; “ *Obtención de terreos destinados a dotacións locais.*

*1. Os terreos **destinados polo plan a dotacións locais en chan urbano consolidado** obteranse mediante **expropiación forzosa, por convenio entre a Administración e o propietario ou por permuta forzosa con terreos do patrimonio municipal do chan.***

*2. Os terreos destinados a dotacións locais en chan urbano non consolidado e en chan urbanizable obteranse mediante cesión obrigatoria e gratuíta a través do sistema de actuación que se adopte ou por expropiación, ocupación directa ou permuta forzosa.*

*A obrigación de cesión gratuíta dos terreos destinados a dotacións de carácter local inclúe tamén a súa urbanización, á conta dos propietarios incluídos no correspondente polígono.”* . Así se establecen con carácter xeral tres sistemas; convenio, expropiación ou permuta forzosa. . No caso que nos ocupa esta modificación do ancho do vial ata 8,50 m, non está contemplada no PXOM do Concello, dado que nos planos 4.1 e 4.2 do PXOM actual se define un ancho de vial de 12 m.

Neste senso debemos de ter en conta que a xurisprudencia do TS ven esixindo con carácter xeral que previamente a expropiación dos terreos necesarios para dotacións públicas estas estean contempladas no Plán, e que a LOUGA non establece unha diferenciación en canto a esixencia de previsión de destino no Plan para os supostos que se adquiren estes terreos por Convenio, ou por expropiación ou permuta.

Esta conclusión é lóxica dende o punto de vista da conceptualización do Plán coma previsión, coma debuxo do que se quere que sexa unha cidade, coma modelo, concepto en consonancia con a definición global de ordenación do territorio, así o artigo 52. da LOUGA fai as seguintes; *Consideracións xerais.*

1. Os plans xerais de ordenación municipal, como **instrumentos urbanísticos de ordenación integral**, abarcarán un ou varios termos municipais completos, clasificarán o chan para o establecemento do réxime xurídico correspondente, **definirán os elementos fundamentais da estrutura xeral adoptada para a ordenación urbanística do territorio e establecerán as determinacións orientadas a promover o seu desenvolvemento e execución.**

2. O contido dos plans xerais de ordenación municipal deberá ser congruente cos fins que nos mesmos determinense e adaptarse ás características e complexidade urbanística do territorio que sexa obxecto da ordenación, garantindo a coordinación dos elementos fundamentais dos respectivos sistemas xerais.

3. Así mesmo, o plan xeral deberá garantir a coherencia interna das determinacións urbanísticas, a viabilidade técnica e económica da ordenación proposta, o equilibrio dos beneficios e cargas derivados do plan entre as distintas áreas de repartición, a proporcionalidade entre o volume edificable e os espazos libres públicos de cada ámbito de ordenación e a participación da Comunidade nas plusvalías xeradas en cada área de repartición.” De feito no artigo 56 da LOUGA xa se establecen as determinacións que deberá conter os PXOM no núcleo rural , entre as que se fixan as seguintes; “Artigo 56. Determinacións en chan de núcleo rural.

1. Os plans xerais de ordenación municipal conterán a ordenación detallada dos núcleos rurais e, para ese efecto, incluirán as seguintes determinacións:

*Delimitación do seu perímetro.*

**No seu caso, emprazamento reservado para dotacións e equipamentos, sinalando o seu carácter público ou privado.**

**Trazado da rede viaria pública e sinalización de aliñacións.**

*Regulación detallada dos usos, volume e condicións hixiénico-sanitarias dos terreos e construcións, así como das características estéticas da edificación e da súa contorna.*

*Previsión das áreas dos núcleos rurais nos que se contemple a realización de actuacións de carácter integral, nese caso deberá delimitar os correspondentes polígonos e garantir a integración da actuación coa morfoloxía, os servizos e as características do tipo básico ao que pertenza o núcleo en que se insira, sen que a densidade máxima da actuación integral poida superar as vinte e cinco vivendas por hectárea. En ningún caso poderán preverse actuacións integrais nos núcleos histórico-tradicionais, nin na parte delimitada como tal nos núcleos rurais complexos.*

*Cantas outras resulten convenientes para a ordenación e mellora do núcleo e salvagárdaa das canles naturais e as redes de camiños rurais, así como para a conservación e recuperación da morfoloxía dos núcleos histórico-tradicionais e da súa estrutura parcelaria histórica e os seus usos tradicionais.*

*Fixación dos indicadores que deban dar lugar á necesidade de redactar un plan especial de ordenación dun núcleo rural para facer fronte á complexidade urbanística sobrevida no mesmo.”*

Así na opinión destes informantes con carácter previo a tramitación e sinatura deste Convenio se debería proceder ou ben , a tramitación dunha modificación puntual do PXOM que recollese a modificación da rede viaria así coma na aliñación vixente na actualidade , así coma a planimetría da mesma e os terreos afectados por esta modificación da aliñación , ou por outra banda aproveitar o procedemento de revisión do plán, para introducir estas modificacións . Do contrario se

estaría mensocabando o réxime xurídico dos convenios de xestión dado que tal e como enunciabamos a principio deste Informe cando definiamos os convenios de xestión como; *“Aqueles que non afectando en absoluto á ordenación urbanística limitense á determinación dos termos e condicións da xestión e execución do plan e demais instrumentos existentes no momento da súa celebración. Do cumprimento destes convenios en ningún caso poderá derivarse ou resultar modificación, alteración, excepción ou dispensa do plan.”* .

Por tanto , por moi loable que poida ser o querer mellorar unha dotación pública mediante a ampliación ou reforma da mesma para uso e disfrute dos veciños , tamén debemos ter en conta que a ordenación do territorio e primeiro planificación e posteriormente execución e non o revés , a execución de proxectos de obras que supoñen unha alteración do plán e posteriormente tratar de legalizar a través do instrumento de planeamento correspondente .

...”

Segundo o informe emitido pola arquitecto municipal de 28 de marzo de 2011, o ancho actual definido para o vial no PXOM é de 12 m ( consideración técnica 3.) e nas propostas de convenio é de 8,50 m.

A salvo erro ou omisión involuntaria, o a aprobación do proxecto de obras no levou consigo a declaración de utilidade pública das actuacións nel contempladas.

Polo que para as funcionarias que subscriben este informe seguen a manter vixencia as consideracións xa realizadas respecto dos convenios subscritos no ámbito co mesmo obxeto: ou se modificaba previamente o PXOM, de acordo cos arts. 93 e 94 LOUGA ( opción rexeitada pola corporación) para lexitimar a adquisición dos terreos con destino a viario co ancho descrito ou o suposto habilitador existente tería que consistir, a través dalgún dos sistemas sinalados no art. 167.1º LOUGA, na ampliación do viario ate os 12 m recollidos no planeamento xeral, xa que como indica a arquitecto municipal e posteriormente intervención e secretaría, as determinacións contidas no anteprojecto de planeamento teñen o carácter de mera previsión, debendo ser obxeto de dous convenios diferenciados, un de planeamento con modificación do ancho e alineacións do viario no seu caso, e outro posterior de xestión.

4. En relación as consideracións igualmente realizadas sobre a dispoñibilidade dos terreos e os requisitos previstos na lexislación contractual aplicable, seguen a manter igualmente vixencia as consideracións realizadas por intervención e secretaría, entre outros, no seu informe de 5 de maio de 2011 ás que nos remitidos e se transcribe de seguido:

“....

**2.- Do cumprimento do requisito da dispoñibilidade de terreos necesarios para a execución dun proxecto de obras .**

Neste senso resulta clarificadora o Informe 13/2009, de 25 de setembro de 2009 , emitido por a Xunta Consultiva de Contratación , que resulta clarificador no tocante a esta cuestión . Neste Informe a Xunta consultiva de contratación afirma o seguinte; *“ A consulta exposta polo Alcalde de Benicássim (Castellón) desexa coñecer cando debe esixirse o requisito de dispoñibilidade dos terreos a que se refiren os artigos 110.2 do á Lei de Contratos do Sector Público e 139 do Regulamento Xeral da Lei de Contratos das Administracións Públicas así como se tal requisito pode ser acreditado mediante unha cesión dos terreos necesarios para a execución do contrato de obra correspondente realizada en documento privado e, consecuentemente sen constancia en documento oficial establecido pola normativa directamente aplicable, todo iso para axilizar os trámites necesarios para a preparación e aprobación do expediente de contratación.*

*Unha das características do contrato de obras é que as mesmas se executen nunha ben propiedade do órgano de contratación. A tal fin a Lei de Contratos do Sector Público no seu artigo*



110.1 dispón que aprobado o proxecto e previamente á tramitación do expediente de contratación da obra, procederase a efectuar o replanteo do mesmo, **o cal consistirá en comprobar a realidade xeométrica da mesma e a dispoñibilidade dos terreos precisos para a súa normal execución**, que será requisito indispensable para a adxudicación en todos os procedementos, sinalando o apartado 2 a excepción referida a tal requisito nos expedientes de contratación referentes a obras de infraestruturas hidráulicas, de transporte e de estradas, nos que se dispensará do requisito previo de dispoñibilidade dos terreos. Respecto dos casos de cesión de terreos ou locais o apartado 3 esixe que tales cesións se efectúen por Entidades públicas, indicando que será suficiente para acreditar a dispoñibilidade dos terreos, a achega dos acordos de cesión e aceptación polos órganos competentes.

3. A dispoñibilidade dos terreos como documento incorporado ao reformulo do proxecto, trámite que se verifica novamente no acto de comprobación de reformulo, regulado no artigo 212 da Lei e no artigo 139 do Regulamento Xeral da Lei de Contratos das Administracións Públicas, ten por finalidade garantir que o órgano de contratación dispón efectivamente dos terreos sobre os que se executarán as obras tanto en canto refírese á instrumentación do expediente como respecto da posición que o contratista asume no contrato, configurándose como sinalamos por tal motivo como un requisito básico do contrato de obras.

4. A dispoñibilidade dos terreos acredítase mediante o documento de titularidade do mesmo con expresión da súa libre disposición previo cumprimento, respecto das Entidades locais, das disposicións establecidas ao efecto no Regulamento de bens das Entidades Locais, aprobado por Real Decreto 1372/1986, de 13 de xuño, **das que cabe destacar a obrigación de inscrición do ben no Rexistro da Propiedade e a incorporación ao inventario dos bens e dereitos da Entidade local.**

En canto ao que se refire á cesión dos bens ao Concello cabe precisar que só están excluídos de cumprir os requisitos de orde xeral cando tal cesión foi efectuada por unha Entidade pública, o que segundo se deduce da consulta recibida non é o caso.

Establecidos tales requisitos, as normas reguladoras han de cumprirse no sentido que son promulgadas e das que cabe concluir que non se aprecia a posible excepción de cumprimento da regra establecida, **debendo en consecuencia o Concello acreditar a dispoñibilidade dos terreos no momento de reformulo do proxecto, sen poder demorar tal acreditación ao momento en que se formalice a anunciada permuta.**”

Esta cuestión non é un tema baladí , tanto en cuanto , tal e como enunciabamos o comezo do noso Informe , este proxecto de obras xa foi aprobado e adxudicado estando a obra en curso de execución. Por tanto , cobra importancia o tema anteriormente mencionado acerca de si os terreos que se tratan de obter son necesarios para a execución deste proxecto , tal e como se anuncia na cláusula primeira deste Convenio, ou ben no proxecto aprobado para as obras de humanización, os traballos non supoñen a cesión de terreos por parte dos propietarios dos terreos que dan fronte o vial tal e como se establece no Informe Técnico asinado por a Arquitecta Municipal con data 28 de marzo de 2011.

No caso de que efectivamente estes terreos estivesen contemplados no proxecto de humanización que foi aprobado, adxudicado e está en curso de execución , se estaría incumplindo o apartado 1 do artigo 110 da Lei de Contratos do Sector Público, toda vez que se agora estes terreos van a ser obxecto de cesión , evidentemente aínda non están inscritos no Rexistro da Propiedade deste Concello , e por tanto aínda non se ten a dispoñibilidade sobre os mesmos.

...”.

Cabe lembrar que o art. 233.3º LOUGA sanciona cun vicio de nulidade de pleno dereito todas aquelas estipulacións convencionais que supoñan o incumprimento da normativa, non so a urbanística senon igualmente a contractual aplicable as administracións públicas.

5. A execución dos compromisos vinculados aos aspectos de convenio de xestión urbanística suporían para o concello a realización de prestacións en especie definidas nos antecedentes de feito do presente informe por un total de 8.280,00 euros.

Obra no expediente informe do enxeñeiro municipal de data 29 de setembro de 2011 no que se xustifica que o valor de ditas prestacións non supera o importe da valoración dos terreos.

Consta tamén informe con data 23 de abril de 2015 polo enxeñeiro municipal no que informa que as obras descritas no informe emitido con data 29 de setembro de 2011 foron xa realizadas no día da data, polo que non suporón novos compromisos de gasto con cargo o Orzamento actual vixente. Con relación a indemnización prevista no último apartado da cláusula terceira, fixada para o caso de que coa aprobación definitiva do PXOM non se conseguira a fixación da aliñación indicada na rúa Fernández de la Mora e na PO-308, consistente no custo do valor dos terreos cedidos, 9.787,75€ segundo informe do enxeñeiro municipal, o descoñecerse a data previsible de aprobación definitiva do Plan Xeral non é posible determinar cando sería posible ter que facer fronte a indemnización prevista e, polo tanto, determinar a existencia de crédito para afrontar o gasto, ou a necesidade de consignar dito crédito no Orzamento correspondente para afrontar o compromiso adoptado coa sinatura do Convenio.

En canto a indemnización fixada no parágrafo terceiro da cláusula terceira, relativa a execución dos traballos relativos a construción dun acceso de 3,5m, co seu portal, *para dar servizo o resto da finca propiedade dos outros comparecentes*, a que se compromete o Concello no caso de que así o soliciten *os outros comparecentes* se mantén a mesma indefinición en canto o momento temporal no que habería que facer fronte o compromiso adoptado descoñecendo tamén a repercusión económica do mesmo xa que no documento o que se refire a cláusula mencionada (documento nº12) unicamente se recolle un plano do replanteo das actuacións a levar a cabo, sen existir unha cuantificación económica das mesmas.

Á marxe do cuestionamento xurídico da licenza de segregación correspondente aos terreos a adquirir, cabe destacar que a lexislación urbanística galega non contempla unha regulación específica sobre as consecuencias que xenera o incumprimento das estipulacións dos convenios urbanísticos, sendo necesario distinguir segundo se trate de convenios de planeamento ou de xestión urbanística.

Respecto dos convenios de planeamento, a xurisprudencia nega a existencia de responsabilidade patrimonial nos termos dos arts. 139 e seguintes da Lei 30/1992, de 26 de novembro, de réxime xurídico das administracións públicas e do procedemento administrativo común, ao considerar que non hai dano provocado polo funcionamento normal ou anormal dos servizos públicos (STS de 3 de abril de 2001, rec. nº 8856/1996; STS de 17 de novembro de 2003, rec. nº 1827/2001; STSJ de Canarias de 9 de xullo de 2006, rec. nº 402/2003; STS de 27 de decembro de 2005, rec. Nº 4875/2002.) nin da regulada no Real Decreto lexislativo 2/2008, de 20 de xuño, polo que se aproba o texto refundido da lei do solo, por entender que as meras expectativas urbanísticas derivadas de convenio non son susceptibles de xenerar indemnización ningunha, polo que é necesario que se produza unha perda do aproveitamento previamente patrimonializado polo cumprimento dos deberes de cesión, urbanización e equidistribución ( STS de 5 de xaneiro de 1990; STS de 28 de setembro de 1993; STS de 18 de outubro de 1993; STS de 7 de decembro de 1994; STS de 11 de febreiro de 1995; STS de 9 de decembro de 1997; STS de 27 de febreiro de 1999; STS de 12 de abril de 2006, rec. nº 228/2003; STS de 2 de novembro de 2006, rec. nº 3307/2003; STS de 12 de decembro de 2007, rec. nº 2911/2005; STSJ de Valencia de 30 de xaneiro de 2007, rec. nº 1873/2004; STSJ de Santa Cruz de Tenerife de 20 de novembro de 2006, rec. Nº 1294/2003).

Desta forma a construción doutrinal do incumprimento realízase pola consideración do convenio urbanístico como contrato, no que se pacte unha indemnización dos danos e prexuízos que o incumprimento pola Administración poda causar ao particular ou repoñer a éste na situación xurídica anterior. Máis para elo debería ser acreditado o incumprimento culpable da Administración na

tramitación da modificación do planeamento ou a súa manifesta ilegalidade ao que debe engadirse que os terreos que como tipo de "prestación anticipada" se ceden polos interesados, serán obxecto de contraprestación en especie. Esta debe ser a xuízo desta intervención e secretaría o réxime aplicable igualmente para o incumprimento das cláusulas propias do convenio de xestión.

Xunto con todo iso, lémbrese que a potestade de planeamento é indispoñible e irrenunciable e que ademáis ten carácter regrado na consideración ou concurencia de solo urbano consolidado ou non consolidado (arts. 11 e 12 LOUGA).

En canto á tramitación dos convenios, deberá seguir as regras marcadas no artigo 237 LOUGA:

- Subscrición inicial entre as partes (fase xa realizada).
- Información pública por un periodo mínimo de 20 días mediante a inserción de anuncio no DOG e nun dos diarios de maior difusión da provincia.
- Redacción de proposta de texto definitivo dando conta ás persoas coas que se teña negociado e subscrito o texto inicial para a súa aceptación, reparos ou renuncia.
- Ratificación polo órgano competente e sinatura dentro dos 15 días seguintes á notificación da probación do texto definitivo.

É órgano competente para a tramitación de convenio de planeamento, tanto inicial como para a súa ratificación posterior (artigos 21 e 22 da Lei 7/1985, de 2 de abril, de bases do Réxime Local, o Pleno e de forma contraria, o alcalde, ou por delegación efectuada por Decreto de 30 de xuño de 2011 na Xunta de Goberno Local, éste último órgano colexiado.

Ase mesmo, deberá observarse o contido do artigo 70 ter da Lei 7/1985, de 2 de abril, introducido pola disposición adicional novena do Real Decreto Lexislativo 2/2008, do 30 de xuño, poñendo a disposición dos cidadáns que así o soliciten, exemplares dos convenios urbanísticos que se formalicen...".

En atención ao exposto e estando presente as mesmas incidencias que nos convenios anteriores (exp. 53/12, 54/12, 55/12, 56/12), infórmase desfavorablemente o presente expediente."

Non suscitándose debate ningún o Pleno da Corporación de conformidade co disposto no artigo 22 da Lei 7/1985, do 2 de abril, de bases do réxime local por 10 votos a favor (8 BNG e 2 PSOE), 6 votos en contra do PP e ningunha abstención queda aprobado o ditame emitido pola Comisión Informativa de Urbanismo adoptándose o seguinte **acordo**:

**Primeiro:** Aprobar inicialmente o convenio urbanístico de xestión e planeamento entre o Concello de Poio e Raúl Torres Soto e Cándida Aboal Esperón para a execución da obra "Humanización da rúa Gonzalo Fernández de la Mora y Mon".

**Segundo:** De conformidade co establecido no artigo 237 da Lei 9/2002, do 30 de decembro, someter o expediente a información pública polo prazo de 20 días mediante anuncio que se debe publicar no Diario Oficial de Galicia e nun xornal de maior tirada da provincia.

**Terceiro:** Facultar ao Sr. Alcalde para os trámites legais procedentes.

ROGOS E INTERPELACIONES.- Non se producen.

PREGUNTAS.- Polo Voceiro do Grupo Municipal Popular fórmase a seguinte pregunta dirixida ao Sr. Alcalde:

En relación á nova publicada na prensa de días anteriores na que se comunicaba polos representantes do Comité de Empresa encargada da prestación do servizo de recollida de lixo que a partir do 31 de xullo de 2015 se deixaba de prestar o servizo.

O Sr. Alcalde contesta que o que se dicía na nota de prensa eran as manifestacións do comité en relación a que ían deixar de facer horas extraordinarias a partir desa data, non que non se ía prestar o servizo. Nos no Concello non temos información nese sentido, a prestación está garantizada xa que o contrato coa actual prestadora do servizo está prorrogado ata abril de 2016.

O Sr. Barreiro Lubián di que contan que o servizo se siga prestando nas mesmas condicións que ata agora incluso que se mellore.

E non habendo máis asuntos que tratar, polo Sr. Alcalde levántase a sesión ás dezanove horas e cincuenta e nove minutos, da que se redacta a presente acta, de todo o que eu, Secretaria Xeral, dou fe.