

Referència	86897	
Client	Ajuntament de Sant Pol de Mar	
Lletrat		
Procediment	449/19-A	Juzgado de lo Contencioso Administrativo 5 de Barcelona
Notificació	28/02/2024	
Processal	20/03/2024 - Fineix interposar recurs d'Apel·lació (CA) . Plazo 15 días	

Jutjat Contenciós Administratiu núm. 05 de Barcelona

Avinguda Gran Via de les Corts Catalanes, 111, edifici I - Barcelona
08075 Barcelona

Tel. 93 5548463
Fax: 93 5549784
A/e: contencios5.barcelona@xij.gencat.cat

NIG 0801945320198009496

Procediment ordinari 449/2019 A

Matèria: Altres actes en matèria urbanística (Proc. Ordinari)

Entitat bancària: Banc de Santander

Per a ingressos en caixa, concepte: 0906000000044919

Pagaments per transferència bancària: IBAN ES55 0049 3569 9200 0500 1274

Beneficiari: Jutjat Contenciós Administratiu núm. 05 de Barcelona

Concepte: 0906000000044919

Part recurrent/sol·licitant/executant: American Tower
España, SL
Procurador
Advocat/ada:

Part demandada/executada: AJUNTAMENT DE SANT
POL DE MAR
Procurador/s
Advocat/ada:

SENTÈNCIA NÚM. 35/2024

Magistrada: Montserrat Raga Marimon

Barcelona, 25 de febrer de 2024

Fets

Primer.- La representació processal de la part actora va interposar un recurs contenciós administratiu contra el decret d'Alcaldia de 9 d'octubre del 2019 pel qual es desestima el recurs de reposició presentat contra el dret 30 de juliol del 2020 pel qual es tenia per no comunicada l'obra i inici de l'activitat instal·lada per l'empresa recurrent per a la instal·lació d'una infraestructura de telecomunicacions en la finca ubicada en el num 20 del carrer Verge de Montserrat de la localitat de Sant Pol de Mar.

I la impugnació indirecta de l'article 14.1 de l'Ordenança municipal reguladora de les activitats i instal·lacions de radiocomunicació aprovada per acord del Ple Municipal de 28 de març del 2003.

Es va admetre a tràmit, es va requerir a l'Administració demandada la remissió



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar:
<https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html>

Codi Segur de Verificació:

HGRZ200Z0RXQXR12XY49C7JUSATVUBK

Data i hora
26/02/2024
00:07

Signat per Raga Marimon, Montserrat;



de l'expedient administratiu i un cop rebut, es va emplaçar a la part actora perquè presentés la demanda en el termini de 20 dies.

Segon.- La part actora va presentar demanda en la que després d'al·legar els fets i fonaments de dret que va entendre aplicables va realitzar la pètica que consta a la demanda i que dono per reproduïda.

Així mateix, la part demandada va presentar la contestació a la demanda, en la que després d'al·legar els fets i fonaments que va creure adients va demanar que es desestimés la demanda.

Tercer.- Per interlocutòria es va admetre el procediment a prova i per Decret es va fixar la quantia d'aquest procediment com a indeterminada.

Un cop practicada la prova que es va considerar pertinent i útil, les parts van presentar l'escrit de conclusions, i no considerant necessari l'utilització de la previsió de l'article 61.2, han quedat les actuacions concloses per dictar sentència.

Raonaments jurídics

Primer.- Informes art. 35 Llei 9/2014

La recurrent va presentar una comunicació prèvia d'obres i d'inici d'activitat per a la instal·lació d'infraestructura de telecomunicacions en el carrer Verge de Montserrat, 20 i a 300 metres del mateix es troba l'ermita de Sant Pau la qual va ser declarada bé cultural d'interés nacional i inclosa en l'inventari de patrimoni arquitectònic.

L'Ajuntament va dictar decret pel qual resol·lia tenir per no presentada l'esmentada comunicació i donant a la recurrent una altre paratge per realitzar la dita instal·lació.

Ens trobem davant d'una activitat que d'acord amb la normativa reguladora de les telecomunicacions està sotmesa al règim de comunicació prèvia/ declaració responsable. Però a la vegada existeix una possible afectació a un bé declarat d'interés nacional com és l'ermita de Sant Pau que es troba a 300 metres del carrer Verge de Montserrat, 20, lloc d'instal·lació de la referida activitat.

Les pretensions que es formulen per la part actora son varies. Per raons que exposaré a finals de la present començaré per aquesta primera.

L'article 35 Llei 9/14 estableix "1. El Ministerio de Industria, Energía y Turismo y las administraciones públicas tienen los deberes de recíproca información y de colaboración y cooperación mutuas en el ejercicio de sus actuaciones de regulación y que puedan afectar a las telecomunicaciones, según lo establecido por el ordenamiento vigente.



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: H05Z0020RXOXP7XX49C7JUSATV12M
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat;	



Esta colaboración se articulará, entre otros, a través de los mecanismos establecidos en los siguientes apartados, que podrán ser complementados mediante acuerdos de coordinación y cooperación entre el Ministerio de Industria, Energía y Turismo y las administraciones públicas competentes, garantizando en todo caso un trámite de audiencia para los interesados.

2. Los órganos encargados de los procedimientos de aprobación, modificación o revisión de los instrumentos de planificación territorial o urbanística que afecten al despliegue de las redes públicas de comunicaciones electrónicas deberán recabar el oportuno informe del Ministerio de Industria, Energía y Turismo. Dicho informe versará sobre la adecuación de dichos instrumentos de planificación con la presente Ley y con la normativa sectorial de telecomunicaciones y sobre las necesidades de redes públicas de comunicaciones electrónicas en el ámbito territorial a que se refieran.

El referido informe preceptivo será previo a la aprobación del instrumento de planificación de que se trate y tendrá carácter vinculante en lo que se refiere a su adecuación a la normativa sectorial de telecomunicaciones, en particular, al régimen jurídico de las telecomunicaciones establecido por la presente Ley y su normativa de desarrollo, y a las necesidades de redes públicas de comunicaciones electrónicas, debiendo señalar expresamente los puntos y aspectos respecto de los cuales se emite con ese carácter vinculante.

El Ministerio de Industria, Energía y Turismo emitirá el informe en un plazo máximo de tres meses. Sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 83.4 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, transcurrido dicho plazo, el informe se entenderá emitido con carácter favorable y podrá continuarse con la tramitación del instrumento de planificación.

A falta de solicitud del preceptivo informe, no podrá aprobarse el correspondiente instrumento de planificación territorial o urbanística en lo que se refiere al ejercicio de las competencias estatales en materia de telecomunicaciones.

En el caso de que el informe no sea favorable, los órganos encargados de la tramitación de los procedimientos de aprobación, modificación o revisión de los instrumentos de planificación territorial o urbanística dispondrán de un plazo máximo de un mes, a contar desde la recepción del informe, para remitir al Ministerio de Industria, Energía y Turismo sus alegaciones al informe, motivadas por razones de medio ambiente, salud pública, seguridad pública u ordenación urbana y territorial.

El Ministerio de Industria, Energía y Turismo, a la vista de las alegaciones presentadas, emitirá un nuevo informe en el plazo máximo de un mes a contar desde la recepción de las alegaciones. Sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 83.4 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, transcurrido dicho plazo, el informe se entenderá emitido con carácter favorable y podrá continuarse con la tramitación del instrumento de planificación. El informe tiene carácter vinculante,



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: HGFZUCZURPAXEIKYRCEI0J0M1
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat	





de forma que si el informe vuelve a ser no favorable, no podrá aprobarse el correspondiente instrumento de planificación territorial o urbanística en lo que se refiere al ejercicio de las competencias estatales en materia de telecomunicaciones.

3. Mediante orden, el Ministro de Industria, Energía y Turismo podrá establecer la forma en que han de solicitarse los informes a que se refiere el apartado anterior y la información a facilitar por parte del órgano solicitante, en función del tipo de instrumento de planificación territorial o urbanística, pudiendo exigirse a las administraciones públicas competentes su tramitación por vía electrónica.

4. En la medida en que la instalación y despliegue de las redes de comunicaciones electrónicas constituyen obras de interés general, el conjunto de administraciones públicas tienen la obligación de facilitar el despliegue de infraestructuras de redes de comunicaciones electrónicas en su ámbito territorial, para lo cual deben dar debido cumplimiento a los deberes de recíproca información y de colaboración y cooperación mutuas en el ejercicio de sus actuaciones y de sus competencias.

En defecto de acuerdo entre las administraciones públicas, cuando quede plenamente justificada la necesidad de redes públicas de comunicaciones electrónicas, y siempre y cuando se cumplan los parámetros y requerimientos técnicos esenciales para garantizar el funcionamiento de las redes y servicios de comunicaciones electrónicas establecidos en el apartado 4 del artículo anterior, el Consejo de Ministros podrá autorizar la ubicación o el itinerario concreto de una infraestructura de red de comunicaciones electrónicas, en cuyo caso la administración pública competente deberá incorporar necesariamente en sus respectivos instrumentos de ordenación las rectificaciones imprescindibles para acomodar sus determinaciones a aquéllas.

5. La tramitación por la administración pública competente de una medida cautelar que impida o paralice o de una resolución que deniegue la instalación de la infraestructura de red que cumpla los parámetros y requerimientos técnicos esenciales para garantizar el funcionamiento de las distintas redes y servicios de comunicaciones electrónicas establecidos en el apartado 4 del artículo anterior, excepto en edificaciones del patrimonio histórico-artístico, será objeto de previo informe preceptivo del Ministerio de Industria, Energía y Turismo, que dispone del plazo máximo de un mes para su emisión y que será evacuado tras, en su caso, los intentos que procedan de encontrar una solución negociada con los órganos encargados de la tramitación de la citada medida o resolución.

Sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 83.4 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, transcurrido dicho plazo, el informe se entenderá emitido con carácter favorable y podrá continuarse con la tramitación de la medida o resolución.

A falta de solicitud del preceptivo informe, así como en el supuesto de que el



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: MGR220020RXXN7XY4907JUSATVUBK
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat	



informe no sea favorable, no se podrá aprobar la medida o resolución.

6. El Ministerio de Industria, Energía y Turismo promoverá con la asociación de entidades locales de ámbito estatal con mayor implantación la elaboración de un modelo tipo de declaración responsable a que se refiere el apartado 6 del artículo anterior.

7. Igualmente, el Ministerio de Industria, Energía y Turismo aprobará recomendaciones para la elaboración por parte de las administraciones públicas competentes de las normas o instrumentos contemplados en la presente sección, que podrán contener modelos de ordenanzas municipales elaborados conjuntamente con la asociación de entidades locales de ámbito estatal con mayor implantación. En el caso de municipios se podrá reemplazar la solicitud de informe a que se refiere el apartado 2 de este artículo por la presentación al Ministerio de Industria, Energía y Turismo del proyecto de instrumento acompañado de la declaración del Alcalde del municipio acreditando el cumplimiento de dichas recomendaciones.

8. El Ministerio de Industria, Energía y Turismo podrá crear, mediante real decreto, un punto de información único a través del cual los operadores de comunicaciones electrónicas accederán por vía electrónica a toda la información relativa sobre las condiciones y procedimientos aplicables para la instalación y despliegue de redes de comunicaciones electrónicas y sus recursos asociados.

Las Comunidades Autónomas y las Corporaciones Locales podrán, mediante la suscripción del oportuno convenio de colaboración con el Ministerio de Industria, Energía y Turismo, adherirse al punto de información único, en cuyo caso, los operadores de comunicaciones electrónicas deberán presentar en formato electrónico a través de dicho punto las declaraciones responsables a que se refiere el apartado 6 del artículo anterior y permisos de toda índole para ocupar dominio público y privado necesario para el despliegue de dichas redes que vayan dirigidas a la respectiva Comunidad Autónoma o Corporación Local.

El punto de información único será gestionado por el Ministerio de Industria, Energía y Turismo y será el encargado de remitir a la Comunidad Autónoma o Corporación Local que se haya adherido a dicho punto todas las declaraciones responsables y solicitudes que para la instalación y despliegue de redes de comunicaciones electrónicas y sus recursos asociados les hayan presentado los operadores de comunicaciones electrónicas.

El Ministerio de Industria, Energía y Turismo, las Comunidades Autónomas y la asociación de entidades locales de ámbito estatal con mayor implantación fomentarán el uso de este punto de información único por el conjunto de las administraciones públicas con vistas a reducir cargas y costes administrativos, facilitar la interlocución de los operadores con la administración y simplificar el cumplimiento de los trámites administrativos."



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: JGR220020R20XRJ7XY49C7JUSATVUBH	
Data i hora 26/02/2024 00:07		Signat per Raga Marimon, Montserrat	



En aquest cas ens trobem davant d'una resolució denegatòria, pel que i d'acord amb l'article 35.5 calia l'informe del Ministerio de Industria. En les actuacions consta informe emès pel Ministerio de Asuntos Económicos y Transformación Digital en el qual es conclou que a la vista de l'article 35.2 no procedeix l'emissió de cap informe al dir "Como puede observarse, el apartado segundo del artículo 35 prevé el carácter preceptivo del

oinforme únicamente para los casos en los que una Comunidad Autónoma o Ayuntamiento vayan a -o aprobar, modificar o revisar un instrumento de planificación territorial o urbanística que afecte al despliegue de las redes públicas de comunicaciones electrónicas, no estando previsto para los supuestos en los que un ayuntamiento vaya a resolver sobre la conformidad a normativa de un proyecto ejecutivo de infraestructura de telecomunicaciones "

Ara bé, en aplicació del que es disposa a l'apartat cinquè "

El artículo 35.5 no identifica las causas por las que una administración tramite una medida cautelar o que impida o paralice o una resolución que deniegue la instalación de la infraestructura de red de o a) co telecomunicaciones, de manera que si se dan estas circunstancias, la administración competente

que tramite estos expedientes debe solicitar a este Departamento el previo informe preceptivo sobre dicha medida cautelar o propuesta de resolución, con independencia de que la causa que ha originado el inicio del expediente se encuentre en un posible incumplimiento de naturaleza urbanística, medioambiental, de ordenación del territorio o cualquier otra. La única excepción que a) contempla dicho precepto es cuando la instalación de la infraestructura de red de telecomunicaciones sea en edificaciones del patrimonio histórico-artístico. Respecto a esta única excepción, es importante destacar que únicamente es aplicable, por dictado expreso del repetido artículo 35.5, cuando la instalación de la infraestructura de red de telecomunicaciones se produzca en edificaciones del patrimonio histórico-artístico, no siendo suficiente con que en el término municipal exista o concurra un bien de interés cultural si en él no se va a producir dicha instalación, en cuyo caso la administración competente debe solicitar a este Departamento el previo informe

preceptivo regulado en dicho precepto legal. I conclou que en aquest segon cas " en cuyo caso la administración competente debe solicitar a este Departamento el previo informe preceptivo regulado en dicho precepto legal,"

I en el cas que ens ocupa, no es va demanar.

Per tant, estem davant d'un vici esmenable, amb retroacció de les actuacions per tal que l'Ajuntament demani l'informe previst a l'article 35.5. .

En aquest aspecte, el recurs ja es podria estimar . Ara bé, aquesta jutjadora entrarà a decidir sobre la resta per tal d'evitar, si s'interposés recurs d'apel·lació, el retorn de les actuacions per resoldre les mateixes i perjudicar a les parts ja que hauran de restar a l'espera de ser dictada novament la sentència d'instància.

Segon.- Competències en matèria de comunicacions i d'urbanisme i protecció del patrimoni

Partim del fet que l'Estat té competència exclusiva en matèria de comunicacions (art. 149.1.21 CE) , també s'ha de tenir en cpmte les competències en matèria d



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: GRZ9QZ0RXQXR7X749C7IUSATVUBH	
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat;		



ordenació del territori, urbanisme i habitatge que ha estat assumida per la CCAA de Catalunya i desenvolupada a l'article 149 EA concretant els àmbits i a la vegada l'article 84 EA disposant " Aquest Estatut garanteix als municipis un nucli de competències pròpies que han d'ésser exercides per aquestes entitats amb plena autonomia, subjecta només a control de constitucionalitat i de legalitat.

Els governs locals de Catalunya tenen en tot cas competències pròpies sobre les matèries següents, en els termes que determinin les lleis:

a) L'ordenació i la gestió del territori, l'urbanisme i la disciplina urbanística i la conservació i el manteniment dels béns de domini públic local. (...)

i) La regulació de l'establiment d'autoritacions i promocions de tot tipus d'activitats econòmiques, especialment les de caràcter comercial, artesanal i turístic i foment de l'ocupació.(...)

l)La regulació de l'establiment d'infraestructures de telecomunicacions i prestació de serveis de telecomunicacions."

En el cas que ens ocupa, estem davant d'un àmbit en el qual conflueixen diferents ens amb competències a exercitar cada un d'ells i d'aquesta confluència n'és conscient el legislador, i d'aquí que la llei general de telecomunicacions 9/14, de 9 de maig en els articles 34 i ss sota la rúbrica " Normativa de las Administraciones Públicas que afecte al despliegue de redes públicas de comunicaciones electrónicas" disposi " 1. La Administración del Estado y las administraciones públicas deberán colaborar a través de los mecanismos previstos en la presente Ley y en el resto del ordenamiento jurídico, a fin de hacer efectivo el derecho de los operadores de comunicaciones electrónicas de ocupar la propiedad pública y privada para realizar el despliegue de redes públicas de comunicaciones electrónicas.

2. Las redes públicas de comunicaciones electrónicas constituyen equipamiento de carácter básico y su previsión en los instrumentos de planificación urbanística tiene el carácter de determinaciones estructurantes. Su instalación y despliegue constituyen obras de interés general.

3. La normativa elaborada por las administraciones públicas que afecte al despliegue de las redes públicas de comunicaciones electrónicas y los instrumentos de planificación territorial o urbanística deberán recoger las disposiciones necesarias para impulsar o facilitar el despliegue de infraestructuras de redes de comunicaciones electrónicas en su ámbito territorial, en particular, para garantizar la libre competencia en la instalación de redes y en la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas y la disponibilidad de



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: [Codi Segur de Verificació]
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat	



una oferta suficiente de lugares y espacios físicos en los que los operadores decidan ubicar sus infraestructuras.

De esta manera, dicha normativa o instrumentos de planificación no podrán establecer restricciones absolutas o desproporcionadas al derecho de ocupación del dominio público y privado de los operadores ni imponer soluciones tecnológicas concretas, itinerarios o ubicaciones concretas en los que instalar infraestructuras de red de comunicaciones electrónicas. En este sentido, cuando una condición pudiera implicar la imposibilidad de llevar a cabo la ocupación del dominio público o la propiedad privada, el establecimiento de dicha condición deberá estar plenamente justificado e ir acompañado de las alternativas necesarias para garantizar el derecho de ocupación de los operadores y su ejercicio en igualdad de condiciones.

Las administraciones públicas contribuirán a garantizar y hacer real una oferta suficiente de lugares y espacios físicos en los que los operadores decidan ubicar sus infraestructuras identificando dichos lugares y espacios físicos en los que poder cumplir el doble objetivo de que los operadores puedan ubicar sus infraestructuras de redes de comunicaciones electrónicas así como la obtención de un despliegue de las redes ordenado desde el punto de vista territorial.

4. La normativa elaborada por las administraciones públicas en el ejercicio de sus competencias que afecte al despliegue de las redes públicas de comunicaciones electrónicas y los instrumentos de planificación territorial o urbanística deberán cumplir con lo dispuesto en la normativa sectorial de telecomunicaciones. En particular, deberán respetar los parámetros y requerimientos técnicos esenciales necesarios para garantizar el funcionamiento de las distintas redes y servicios de comunicaciones electrónicas, establecidos en la disposición adicional undécima y en las normas reglamentarias aprobadas en materia de telecomunicaciones, y los límites en los niveles de emisión radioeléctrica tolerable fijados por el Estado.

En el ejercicio de su iniciativa normativa, cuando esta afecte al despliegue de redes públicas de comunicaciones electrónicas, las administraciones públicas actuarán de acuerdo con los principios de necesidad, proporcionalidad, seguridad jurídica, transparencia, accesibilidad, simplicidad y eficacia.

Los operadores no tendrán obligación de aportar la documentación o información de cualquier naturaleza que ya obre en poder de la Administración. El Ministerio de Industria, Energía y Turismo establecerá, mediante real decreto, la forma en que se facilitará a las administraciones públicas la información que precisen para el ejercicio de sus propias competencias."

Per tant, no es pot pretendre com manifesta la part actora que les previsions o decisions preses per les entitats locals en aquesta matèria en la mesura que puguin afectar a les xarxes de comunicacions estiguin viciades d'il·legalitat ja que la mateixa norma preveu aquesta confluència i la resol, com no podria ser d'una altra manera, aplicant criteris de proporcionalitat i a la vegada



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: UGPZ200208XQXRJ7AY45CTIUSATVUE
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat;	



respectant la necessària llibertat d'establiment i de lliure competència.

La negativa donada per l'Administració pivota sobre varis arguments: la manca d'aprovació del pla de desplegament fonamentat en la vulneració de diferents ordenances i l'afectació a un bé d'interés nacional.

L'article 2 Llei 12/2012, de 26 de desembre de mesures urgents de liberalització del comerç i de determinats serveis disposa " 1. Las disposiciones contenidas en el Título I de esta Ley se aplicarán a las actividades comerciales minoristas y a la prestación de determinados servicios previstos en el anexo de esta Ley, realizados a través de establecimientos permanentes, situados en cualquier parte del territorio nacional, y cuya superficie útil de exposición y venta al público no sea superior a 750 metros cuadrados.

2. Quedan al margen de la regulación contenida en el Título I de esta Ley las actividades desarrolladas en los mencionados establecimientos que tengan impacto en el patrimonio histórico-artístico o en el uso privativo y ocupación de los bienes de dominio público."

L'article 3 que ens diu " 1. Para el inicio y desarrollo de las actividades comerciales y servicios definidos en el artículo anterior, no podrá exigirse por parte de las administraciones o entidades del sector público la obtención de licencia previa de instalaciones, de funcionamiento o de actividad, ni otras de clase similar o análogas que sujeten a previa autorización el ejercicio de la actividad comercial a desarrollar o la posibilidad misma de la apertura del establecimiento correspondiente.

2. Tampoco están sujetos a licencia los cambios de titularidad de las actividades comerciales y de servicios. En estos casos será exigible comunicación previa a la administración competente a los solos efectos informativos.

3. No será exigible licencia o autorización previa para la realización de las obras ligadas al acondicionamiento de los locales para desempeñar la actividad comercial cuando no requieran de la redacción de un proyecto de obra de conformidad con el artículo 2.2 de la Ley 38/1999, de 5 de noviembre, de Ordenación de la Edificación.

4. La inexigibilidad de licencia que por este artículo se determina no regirá respecto de las obras de edificación que fuesen precisas conforme al ordenamiento vigente, las cuales se seguirán regulando, en cuanto a la exigencia de licencia previa, requisitos generales y competencia para su otorgamiento, por su normativa correspondiente."



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: H0R2200Z0RXX0KRI7X4907JUSATVUBH
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat	





I la disposició adicional tercera de l'esmentada Llei disposa " Las disposiciones contenidas en el Título I de esta Ley se aplicarán a las estaciones o instalaciones radioeléctricas utilizadas para la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas disponibles para el público, a excepción de aquéllas en las que concurren las circunstancias referidas en el artículo 2.2 de esta Ley, ocupen una superficie superior a 300 metros cuadrados, computándose a tal efecto toda la superficie incluida dentro del vallado de la estación o instalación o, tratándose de instalaciones de nueva construcción, tengan impacto en espacios naturales protegidos.

La presente Disposición se entiende sin perjuicio de la aplicación a dichas instalaciones de lo establecido en la Ley 32/2003, de 3 de noviembre, General de Telecomunicaciones y su normativa de desarrollo."

Anem a la Llei general de Telecomunicacions 9/14, de 9 de maig i en el seu article 34. 6 disposa " 6. Para la instalación de las estaciones o infraestructuras radioeléctricas utilizadas para la prestación de servicios de comunicaciones electrónicas disponibles para el público a las que se refiere la disposición adicional tercera de la Ley 12/2012, de 26 de diciembre, de medidas urgentes de liberalización del comercio y de determinados servicios, no podrá exigirse la obtención de licencia previa de instalaciones, de funcionamiento o de actividad, ni otras de clase similar o análogas, en los términos indicados en la citada ley.

Para la instalación de redes públicas de comunicaciones electrónicas o de estaciones radioeléctricas en dominio privado distintas de las señaladas en el párrafo anterior, no podrá exigirse por parte de las administraciones públicas competentes la obtención de licencia o autorización previa de instalaciones, de funcionamiento o de actividad, o de carácter medioambiental, ni otras licencias o aprobaciones de clase similar o análogas que sujeten a previa autorización dicha instalación, en el caso de que el operador haya presentado a la administración pública competente para el otorgamiento de la licencia o autorización un plan de despliegue o instalación de red de comunicaciones electrónicas, en el que se contemplen dichas infraestructuras o estaciones, y siempre que el citado plan haya sido aprobado por dicha administración.

En el Plan de despliegue o instalación, el operador deberá prever los supuestos en los que se van a efectuar despliegues aéreos o por fachadas de cables y equipos en los términos indicados en el apartado anterior.

Este plan de despliegue o instalación a presentar por el operador se sujetará al contenido y deberá respetar las condiciones técnicas exigidas mediante real decreto acordado en Consejo de Ministros.

El plan de despliegue o instalación de red pública de comunicaciones electrónicas se entenderá aprobado si, **transcurridos dos meses desde su presentación**, la administración pública competente no ha dictado resolución expresa.



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: HGRCA020RY0X1H2KY49C7JUBATVUBK
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat;	





Las licencias o autorizaciones previas que, de acuerdo con los párrafos anteriores, no puedan ser exigidas, serán sustituidas por declaraciones responsables, de conformidad con lo establecido en el artículo 71 bis de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las administraciones públicas y del Procedimiento Administrativo Común, relativas al cumplimiento de las previsiones legales establecidas en la normativa vigente. En todo caso, el declarante deberá estar en posesión del justificante de pago del tributo correspondiente cuando sea preceptivo.

La declaración responsable deberá contener una manifestación explícita del cumplimiento de aquellos requisitos que resulten exigibles de acuerdo con la normativa vigente, incluido, en su caso, estar en posesión de la documentación que así lo acredite.

Cuando deban realizarse diversas actuaciones relacionadas con la infraestructura o estación radioeléctrica, las declaraciones responsables se tramitarán conjuntamente siempre que ello resulte posible.

La presentación de la declaración responsable, con el consiguiente efecto de habilitación a partir de ese momento para ejecutar la instalación, no prejuzgará en modo alguno la situación y efectivo acomodo de las condiciones de la infraestructura o estación radioeléctrica a la normativa aplicable, ni limitará el ejercicio de las potestades administrativas de comprobación, inspección, sanción, y, en general, de control que a la administración en cualquier orden, estatal, autonómico o local, le estén atribuidas por el ordenamiento sectorial aplicable en cada caso.

La inexactitud, falsedad u omisión, de carácter esencial, en cualquier dato, manifestación o documento que se acompañe o incorpore a una declaración responsable, o la no presentación de la declaración responsable determinará la imposibilidad de explotar la instalación y, en su caso, la obligación de retirarla desde el momento en que se tenga constancia de tales hechos, sin perjuicio de las responsabilidades penales, civiles o administrativas a que hubiera lugar.

Reglamentariamente se establecerán los elementos de la declaración responsable que tendrán dicho carácter esencial.

7. En el caso de que sobre una infraestructura de red pública de comunicaciones electrónicas, fija o móvil, incluidas las estaciones radioeléctricas de comunicaciones electrónicas, ya esté ubicada en dominio público o privado, se realicen actuaciones de innovación tecnológica o adaptación técnica que supongan la incorporación de nuevo equipamiento o la realización de emisiones radioeléctricas en nuevas bandas de frecuencias o con otras tecnologías, sin variar los elementos de obra civil y mástil, no se requerirá ningún tipo de concesión, autorización o licencia nueva o modificación de la existente o declaración responsable o comunicación previa a las administraciones públicas competentes por razones de ordenación del territorio, urbanismo o medioambientales.



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar:
<https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html>

Codi Segur de Verificació:

11GR2200Z0FX0XRJ7XY46CTJUSA1VUBK

Data i hora
26/02/2024
00:07

Signat per Raga Marimon, Montserrat,



8. Cuando las administraciones públicas elaboren proyectos que impliquen la variación en la ubicación de una infraestructura o un elemento de la red de transmisión de comunicaciones electrónicas, deberán dar audiencia previa al operador titular de la infraestructura afectada, a fin de que realice las alegaciones pertinentes sobre los aspectos técnicos, económicos y de cualquier otra índole respecto a la variación proyectada.”

Per tant, l'article 34. 6.2 ens comença a definir el règim aplicable a les dites instal·lacions fixant que no és pot instaurar el règim d'autorització o llicència prèvia sempre que l'operador hagi presentat “ a la administración pública competente para el otorgamiento de la licencia o autorización un plan de despliegue o instalación de red de comunicaciones electrónicas, en el que se contemplen dichas infraestructuras o estaciones, y siempre que el citado plan haya sido aprobado por dicha administración”.

Aquests plans de desplegament són els que permeten als Ajuntaments garantir el compliment dels interessos i la normativa urbanística i la protecció del seu entorn, doncs es tracta de matèries que són competència de l'ens local com ja hem vist i argumentat.

I en exercici de les dites competències el municipi de Sant Pol de Mar compta amb diferent normativa que afecta o pot afectar a les dites instal·lacions. A la dita normativa s'ha de sumar la relativa a protecció del patrimoni cultural que passem a reproduir.

Tercer.- Afectació a l'entorn de l'ermita de Sant Pau

Començarem per la normativa relativa a la protecció del patrimoni. L'article Llei 16/85, 25 de juny del Patrimoni Històric Espanol disposa “ 1. En los Monumentos declarados Bienes de Interés Cultural no podrá realizarse obra interior o exterior que afecte directamente al inmueble o a cualquiera de sus partes integrantes o pertenencias sin autorización expresa de los Organismos competentes para la ejecución de esta Ley. Será preceptiva la misma autorización para colocar en fachadas o en cubiertas cualquier clase de rótulo, señal o símbolo, así como para realizar obras en el entorno afectado por la declaración. “

L'article 35.3 Llei 9/93 de Patrimoni Cultural Català estableix “ -3 El volum, la tipologia, la morfologia i el cromatisme de les intervencions en els entorns de protecció dels béns immobles d'interès nacional no poden alterar el caràcter arquitectònic i paisatgístic de l'àrea ni pertorbar la visualització del bé. En els entorns dels immobles d'interès nacional és prohibit qualsevol moviment de terres que comporti una alteració greu de la geomorfologia i la topografia del



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: 16PZ20070RXDXRITAY50CJUSAJVDB
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat,	



territori i qualsevol abocament d'escombraries, runa o deixalles. "

I els articles 11 i ss de la mateixa estableixen " *Contingut de la declaració -1 La declaració d'un bé cultural d'interès nacional ha d'incloure les especificacions següents: a) Una descripció clara i precisa del bé o els béns, que en permeti la identificació, amb llurs pertinences i accessoris, si n'hi ha, i que determini, en el cas que es tracti de béns immobles, si la declaració inclou el subsòl i, si s'escau, els béns mobles vinculats a l'immoble, els quals també tindran la consideració de béns culturals d'interès nacional. b) En el cas dels béns immobles, la classe que els ha estat assignada, d'acord amb l'article 7, i, si escau, la delimitació de l'entorn necessari per a la protecció adequada del bé. L'entorn, que pot incloure el subsòl, és constituït per l'espai, sigui edificat o no, que dona suport ambiental al bé i l'alteració del qual pot afectar-ne els valors, la contemplació o l'estudi. -2 La declaració d'un bé cultural d'interès nacional ha d'establir, en el cas que l'ús a què sigui destinat el bé sigui incompatible amb la seva preservació, la paralització o la modificació d'aquest ús, en el qual cas ha de fixar la indemnització corresponent. -3 La declaració d'un bé cultural d'interès nacional pot incloure la determinació dels criteris bàsics que, amb caràcter específic, han de regir les intervencions sobre el dit bé. "*

La part actora defensa que la protecció té un radi de 50 metres però cal tenir en compte que cap de les normatives sobre protecció del patrimoni històric i fan esment, fent referència a l'entorn, entorn que ha de delimitar els instruments urbanístics atenent a les seves característiques particulars.

Cal tenir en compte que els interessos que es pretenen protegir amb la declaració d'un bé d'interès nacional trascendeixen a qualsevol altra aspecte i serà la diferent normativa i/o intervencions que es vagin realitzant que s'hauran d'adaptar al mateix. I en aquest sentit l'article 33 de la Llei estableix " -1 En cas que un immoble sigui declarat d'interès nacional, els termes de la declaració prevalen sobre els plans i les normes urbanístiques que afecten l'immoble, que s'hi han d'ajustar abans d'ésser aprovats o bé, si ja eren vigents abans de la declaració, mitjançant modificació. -2 En el cas dels conjunts històrics, les zones arqueològiques, les zones paleontològiques, els llocs històrics i les zones d'interès etnològic i en el cas dels entorns de protecció de qualsevol bé cultural d'interès nacional, l'ajuntament corresponent ha d'elaborar un instrument urbanístic de protecció o adequar-ne un de vigent. L'aprovació d'aquests instruments de planejament requereix l'informe favorable del Departament de Cultura." I l'article 34 regula les intervencions que es pretenguin realitzar sobre un règim igual de garantista amb el bé.

D'aquesta manera les pretensions de la part actora relatives a què estem davant d'una activitat subjecta al règim de comunicació prèvia/ declaració responsable amb els efectes automàtics que es proudeixen han de ser desestimades atès que el caràcter de bé cultural d'interès nacional l'exclou d'acord amb l'article 2 Llei 12/2012, de 26 de desembre ja que estem davant d'una intervenció que té impacte en el patrimoni històric- artístic. I a la vegada per la previsió de l'article 34. 6 Llei General de Telecomunicacions en la mesura que exigeix la prèvia



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: [Codi Segur de Verificació]
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat;	



protecció. c) La justificació de l'operador que s'han adoptat totes les mesures per minimitzar l'impacte respecte dels valors objecte de protecció, quan no és possible eliminar-lo. d) L'emissió dels informes exigits en la legislació urbanística, de patrimoni cultural i de espais naturals. 3. En els àmbits que el planejament qualifica com a zona de casc antic l'autorització té el caràcter d'excepcional i s'aplicarà el règim previst als apartats 2.a) i 2.c) anteriors mentre no es regula l'ordenació i l'emplaçament de les instal·lacions de radiocomunicació a través d'un instrument de planejament urbanístic. 4. En els espais oberts dels centres docents i establiments que acullen regularment població en edat escolar, és d'aplicació la distància afegida de protecció de caràcter preventiu prevista en el punt 3 de l'annex 2 del Decret 148/2001, de 29 de maig, d'ordenació ambiental de les instal·lacions de telefonia mòbil i altres instal·lacions de radiocomunicació. 5. En els espais sensibles, com ara guarderies, centres d'educació infantil, primària, centres d'ensenyament obligatori, centres de salut, hospitals, parcs públics i residències o centres geriàtrics, la ubicació, les característiques i les condicions de funcionament de les estacions radioelèctriques han de minimitzar, en la mesura més àmplia possible, els nivells d'emissió sobre aquests espais."

I no és un fet discutit que estem davant d'un bé que té la màxima protecció.

En l'informe pericial consta la necessitat de mimetitzar les antenes d'acord amb el Codi de Bones Pràctiques per a la instal·lació d'infraestructures de telefonia mòbil, i que es segueixen les dites previsions l'impacte visual és mínim. També es posa de manifest que l'estació base estaria a 300 ms de l'ermita en direcció nord mentre que l'ermita està orientada al sud mirant al mar, de manera que no es produeix cap ocultació de la mateixa. Ara bé també s'afegeix que l'estació base projectada seria visible des del lateral est de l'ermita de Sant Pau. Arribats a aquest extrem entenc que la norma que atorga aquesta protecció al bé, en concret l'article 35.2 Llei del Patrimoni Cultural Català manifesta que no es pot pertorbar la visualització del bé, aspecte que en aquest cas succeix. Malgrat, el pèrit manifesta que l'impacte és mínim, el cert és que pertorba la seva visualització. Per tant, entenc fonamentada la negativa de l'Administració a l'aprovació del Pla de desplegament.

Quart .- Màxims d'alçada

L'article 48 Text Refòs de les NNUU del PGOUM de Sant Pol de Mar fixa els màxims d'alçada referits a les edificacions. La part demandada discuteix el fet que sigui o no edificació, però la realitat és que l'article 48 ens parla d'instal·lacions especials que poden superar l'alçada que marca l'article 47 del mateix text normatiu però dins dels límits del 3 metres per sobre de pla



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar:
<https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html>

Codi Segur de Verificació:

3R220C7MXX3XN17RY49C7JUSATVUBK

Data i hora
26/02/2024
00:07

Signat per Raga Marimon, Montserrat



horitzontal de l'edificació. I d'acord amb l'informe tècnic de 30 de juliol del 2019 (pàgines 100 i ss expedient) estem davant d'una alçada de 7,50 ms respecte del darrer forjat (terrat) i supera en 4,5 m l'alçada màxim permesa. Alçaria que concorda amb la que es fa constar en el mateix projecte presentat per la part recurrent.

La normativa regula les alçades màximes, i inclou en aquests mesuraments les instal·lacions especials, no havent cap tipus de raó per la qual no pugui restar inclosa en la mateixa.

Cinquè.- Distància mínima de 3 metres a façana.

L'article 15 a) l'Ordenança Municipal reguladora de les Activitats i Instal·lacions de Radiocomunicació de 28 de març del 2003 en què s'estableix que les antenes que s'emplacin a la coberta dels edificis s'hauran de separar una distància mínima de 3 metres respecte de la façana de l'edificació excepte si s'emplacen mimetitzades en el mateix pla de façana. I és la mateixa Ordenança que limita les dites instal·lacions, diu en el seu article 3 quan impliquin un impacte visual significatiu, "afectant al paisatge com seria el predomini visual de l'element introduït amb relació al medi existent abans d'aquesta introducció". I en el seu article 11.2 resol la manca d'autorització si concorre aquest impacte visual.

En el cas que ens ocupa no es discuteix si és o no aplicable, sinó que la limitació no es pot imposar, extrem que ja hem raonat que sí que es pot fer.

Sisè.- Impugnació indirecta art. 14.1

A la vegada l'article 14 de la mateixa Ordenança disposa "1. La implantació en la coberta ha de realitzar-se en els edificis que han assolit el nombre màxim de plantes admès pel planejament. Tanmateix, no s'autoritzarà la implantació sobre edificis, malgrat que hagin assolit el nombre màxim de plantes, si en l'entorn existeixen edificacions de major alçada. Les prohibicions anteriors no són d'aplicació als edificis ocupats íntegrament per operadors de serveis finals de radiocomunicació. 2. No s'autoritzarà la implantació d'instal·lacions de radiocomunicació sobre cobertes inclinades, llevat que els operadors acreditin la impossibilitat de cobrir les necessitats dels serveis de comunicacions sense haver de realitzar instal·lacions en edificis amb aquest tipus de coberta. 3. Les dimensions de la instal·lació que es dugui a terme han de guardar la proporcionalitat deguda amb l'alçada de l'edifici on s'ubiqui."

La part actora, com ja he avançat en els fets d'aquesta resolució, realitza una impugnació indirecta d'aquest article per entendre que contravé la competència estatal en matèria de telecomunicacions. Ara bé, com ja he manifestat aquest



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar:
<https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html>

Codi Segur de Verificació:

6R2200Z0RX0XRJXY49C7JUSATVUEK

Data i hora
26/02/2024
00:07

Signat per Raga Marimon, Montserrat;



article es dicta en exercici de les competències que l'ens local té atribuïdes en matèria d'urbanisme, en el qual entra la determinació de les alçades màximes, i la possible afectació a elements necessaris per a les comunicacions ja es preveu en la mateixa Llei de Comunicacions fixant la impossibilitat de limitar aquesta activitat de manera injustificada i desproporcionada. Com ja he manifestat l'Ajuntament no nega la seva instal·lació, sinó que atès que la col·locació en el lloc demanat infringeix les ordenances vigents proposa la seva ubicació en un lloc diferent, en concret, en el Turó de Can Tiril.

Ara bé, i d'acord amb la pericial realitzada de designa judicial amb la ubicació alternativa proposada no es garanteix la prestació del servei en paràmetres de qualitat. El perit destaca dos aspectes com són: la cobertura i la saturació de les línies. I afegeix que actualment hi ha tres estacions base de telefonia mòbils a Sant Pol i rodalies:

1. Una a Turó Can Tiril.
2. Una a Joan Maragall de Sant Cebrià de Vallalta
3. Una al Camping Roca Grassa de Calella.

Amb aquestes tres estacions la cobertura està garantitzada però el problema és la saturació de les línies, de manera que es conclou que l'estació base projectada és complementària i no substituïva de l'estació situada actualment en el Turó de Can Tiril ja que la seva funció no és augmentar la cobertura sinó augmentar la capacitat de la xarxa i garantir el nivell de qualitat exigits. I en els aclariments es manifesta que l'estació base projectada al carrer Verge de Montserrat, 20 no es podria ubicar a Can Tiril per aconseguir els mateixos propòsits ja que la tecnologia i l'estàndard actual de telefonia mòbil necessita de cel·lules col·locades en diferents ubicacions, i no en la mateixa. I culmina dient que es podria ubicar en altres edificis si bé cal el consentiment dels propietaris.

Per tant, entenc que la proposta alternativa no compleix els requisits legals, si bé, la col·locació que pretén la part recurrent vulnera els paràmetres urbanístics fixats en les ordenances i el planejament, previsions que es permeten atès que ja hem manifestat que la normativa preveu la col·lisió i la resol't aplicant criteris de racionalitat i proporció, i en el cas que ens ocupa i atès que ens trobem davant d'un bé que gaudeix de la màxima protecció la negativa està justament justificada.

La part demandada no posa en dubte les alçades permeses i resultants, sinó el fet que les normes que els determinin siguin aplicables ja per entendre que es refereixen només a edificacions o per entendre que vulneren la distribució competencial. Però d'acord amb els arguments donats s'han d'entendre plenament aplicables.



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: [Redacted]
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat	



Sisè.- Motivació dels actes impugnats

La part actora manifesta que els actes no estan degudament motivats. A l'efecte l'article 35 Llei 39/15 exigeix la motivació de certs actes, fent esment a una motivació succinta en fets i fonaments. Aquests dos aspectes es donen en el cas que ens ocupa en la mesura que els mateixos incorporen els necessaris informes tècnics i jurídics per argumentar la negativa donada a la instal·lació, i de retruc a l'inici de l'activitat.

Setè.- Costes

D'acord amb l'article 139 de la llei jurisdiccional cada part abonarà les costes causades a la seva instància i les comunes per meitats.

Decisió

ESTIMO en part el recurs contenciós administratiu interposat per la representació processal de l'empresa Telxius Torres España SLU contra el decret d'Alcaldia de 9 d'octubre del 2019 pel qual es desestima el recurs de reposició presentat contra el dret 30 de juliol del 2020 pel qual es tenia per no comunicada l'obra i inici de l'activitat instal·lada per l'empresa recurrent per a la instal·lació d'una infraestructura de telecomunicacions en la finca ubicada en el num 20 del carrer Verge de Montserrat de la localitat de Sant Pol de Mar, la qual revoco i acordo la retroacció d'actuacions perquè l'Ajuntament demani l'informe previst a l'article 35.5 Llei 9/14.

DESESTIMO la impugnació indirecta de l'article 14.1 de l'Ordenança municipal reguladora de les activitats i instal·lacions de radiocomunicació aprovada per acord del Ple Municipal de 28 de març del 2003.

Cada part abonarà les costes causades a la seva instància i les comunes per meitats.

Notifiqueu aquesta sentència a les parts i feu-los saber que contra la mateixa hi poden interposar, d'acord amb l'article 81.1 de la llei 29/1998 un recurs d'apel·lació en el termini de 15 dies davant d'aquest Jutjat i que serà resolt per la Sala Contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya. Així ho acordo i ho signo.



Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/IAP/consultaCSV.html		Codi Segur de Verificació: NCR26GZ0RX0XRJXY49C7JUSATVUEK
Data i hora 26/02/2024 00:07	Signat per Raga Marimon, Montserrat;	