

PROPOSTA D'INCOACIÓ D'EXPEDIENT DE RECLAMACIÓ DE RESPONSABILITAT PATRIMONIAL INSTAT PER LA MERCANTIL MCB CINEMAS CALAFELL SL I DEIXAR SENSE EFECTE EL DECRET NÚMERO 2024/7603 DE DATA 17 D'OCTUBRE DE 2024

Identificació de l'expedient: núm 11414/2024

Fets

1.

En data 4 de setembre de 2024, amb registre general d'entrada número (en endavant RGE) 32874, el senyor JEMA, amb DNI ...2122..., actuant en nom i representació de MCB CINEMAS CALAFELL SL, amb NIF B43597233, va presentar instància de reclamació de responsabilitat patrimonial contra l'ajuntament de Calafell, per raó dels danys i perjudicis soferts, segons refereix, com a conseqüència de l'acord de Ple de data 18 de setembre de 2023, que adoptà la suspensió de qualsevol actuació urbanística al sector Est de la finca Registral número 30934, inscrita al Tomo 909, Llibre 678, Foli 163, del Registre de Calafell. La finca registral esmentada es correspon amb la finca catastral número 2111301CF8621S0001AQ.
2.

El dia 17 d'octubre de 2024, mitjançant Decret 2024/7603 del Tinent d'alcalde, es resol incoar l'expedient de reclamació de responsabilitat patrimonial instat esmentat.
3.

En data 5 de novembre de 2024, es presenta escrit d'al·legacions per part del particular reclamant al Decret d'incoació sobre diferents extrems que es tractaran en l'epígraf següent.

Consideracions

Primera.- En el punt 2 de la part expositiva del Decret 7603/2024 on consta: *“La part sol·licitant quantifica la reclamació de forma cautelar en SIS MILIONS SET- CENTS MIL EUROS (6.700.000 €) i aporta fotografies i documentació mèdica per justificar la seva pretensió”*

L'escrit d'al·legacions del reclamant indica que s'hauria de suprimir la darrera frase *“...i aporta fotografies i documentació mèdica per justificar la seva pretensió”*.

És correcte l'apreciació, i es tracta d'un error material del decret. És evident que no es van aportar fotografies ni documentació mèdica, per tant és una frase que ha de ser eliminada.

En qualsevol cas, i de la manera que després es veurà, com es proposa la derogació del citat Decret d'incoació, quedaria ja resolt aquest extrem.

Signatura 1 de 1

Francisco Javier Estepa Ocaña

24/03/2025

TINENT ORGANITZACIÓ INTERNA I
SEGURETAT

Segona.- En quant al punt 3 de la part expositiva referit a que les al·legacions de MCB Cinemes Calafell SL de 16 d'octubre de 2024 (R.E. 38291-2024) es tracta d'un escrit presentat en relació amb el període d'exposició pública de l'acord de Ple d'aprovació inicial d'una Modificació puntual del POUM, i per tant ha de constar en aquest expedient i no el present de responsabilitat patrimonial.

És totalment raonable la pretensió i com en l'apartat anterior va ser un error incloure aquest escrit en l'expedient de responsabilitat patrimonial, per tant en la present proposta d'acord ja no consta la referència a aquest escrit d'al·legacions, i l'antecedent erroni quedaria suprimit amb la derogació que es pretén del Decret 7603/2024, de 17 d'octubre.

Tercera.- Respecte a l'al·legació que es planteja en els següents termes:

“Procede dejar sin efecto el contenido del Decreto dictado al ser nulo de pleno derecho pues se trata de una reclamación patrimonial contra un acto del Pleno cuya tramitación y resolución corresponde al Pleno no al teniente de alcalde.”

La Doctrina i Jurisprudència coincideixen a assenyalar que l'òrgan competent per conèixer i resoldre els expedients de responsabilitat patrimonial derivats d'actes, decrets o acords, correspon a l'òrgan que els ha dictat.

En la present reclamació, es creuen lesionats drets que deriven de l'acord plenari de 18 de setembre de 2023 de suspensió de llicències i actuacions urbanístiques en l'espai “est” de la finca on s'ubiquen els multicinemes de Calafell.

Per tant, al ser un acord plenari, l'òrgan per conèixer i procedir a la incoació hauria de ser el Ple, el que es materialitza amb el present acord i es proposa per tant la revocació i el deixar sense efecte el Decret que havia incoat anteriorment.

Quarta.- Sobre l'al·legació relativa a la manca de notificació de la incoació de l'expedient, així com tots els actes de tràmit, als regidors del Consistori i funcionaris que van informar favorablement a l'acord plenari de 18 de setembre de 2023, objecte de la present reclamació, cal manifestar els següents extrems:

I. Cal fer menció a allò que estableix l'article 36 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de Règim Jurídic del Sector Públic (LRJSP), relatiu a l'exigència de la responsabilitat patrimonial de les autoritats i personal al servei de les Administracions Públiques, el qual disposa el següent:

«1. Per fer efectiva la responsabilitat patrimonial a què es refereix aquesta Llei, els particulars exigiran directament a l'Administració Pública corresponent les indemnitzacions pels danys i perjudicis causats per les autoritats i personal al seu servei.

2. L'Administració corresponent, quan hagués indemnitzat als lesionats, exigirà d'ofici en via administrativa de les seves autoritats i altre personal al seu servei la responsabilitat en què haguessin incorregut per dol, o culpa o negligència greus, prèvia instrucció del corresponent procediment.

Signatura 1 de 1

Francisco Javier Estepa Ocaña

TINENT ORGANITZACIÓ INTERNA I
SEGURETAT

24/03/2025



Per a descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web	
Codi Segur de Validació	1989edc7a400454cb38aa5f2fa012707001
Url de validació	http://seu.calafell.cat/absis/idi/arx/dianxabsaweb/asp/verificadorfirma.asp





Per a l'exigència d'aquesta responsabilitat i, si s'escau, per a la seva quantificació, es ponderaran, entre altres, els següents criteris: el resultat danyós produït, el grau de culpabilitat, la responsabilitat professional del personal al servei de les Administracions públiques i la seva relació amb la producció del resultat danyós.

3. Així mateix, l'Administració instruirà igual procediment a les autoritats i altre personal al seu servei pels danys i perjudicis causats en els seus béns o drets quan hagués concorregut dol, o culpa o negligència greus.

4. El procediment per a l'exigència de la responsabilitat al qual es refereixen els apartats 2 i 3, se substanciarà conforme al que es disposa en la Llei de Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques i s'iniciarà per acord de l'òrgan competent que es notificarà als interessats i que constarà, almenys, dels següents tràmits:

- a) Al·legacions durant un termini de quinze dies.*
- b) Pràctica de les proves admeses i qualssevol altres que l'òrgan competent estimi oportunes durant un termini de quinze dies.*
- c) Audiència durant un termini de deu dies.*
- d) Formulació de la proposta de resolució en un termini de cinc dies a comptar des de la finalització del tràmit d'audiència.*
- e) Resolució per l'òrgan competent en el termini de cinc dies.*

5. La resolució declaratòria de responsabilitat posarà fi a la via administrativa.

6. El que es disposa als apartats anteriors, s'entendrà sense perjudici de passar, si escau, el tant de culpa als Tribunals competents».

II. Després de la lectura de l'article es conclou que, si la responsabilitat en la qual incorren els regidors que van votar a favor és patrimonial, hauran o podran de respondre amb els seus béns personals pel perjudici que li hagi pogut causar a un tercer.

Però aquesta responsabilitat es dirimeix internament en el si de la pròpia Administració, com el que es coneix com a acció de retorn, sense que sigui possible exigir-la directament per part del particular reclamant, en aquest cas, MCB Cinemes Calafell SL.

És a dir, les Administracions Locals estan sotmeses a responsabilitat patrimonial i a la vegada aquestes administracions poden exigir-la a les persones responsables de les actuacions administratives que causin dany a tercers perjudicats, autoritats o funcionaris, en el present cas, regidors que hagin votat a favor i/o funcionaris que hagin informat favorablement.

Així doncs, els càrrecs electes estan sotmesos a responsabilitat per les accions o omissions en l'acompliment del seu càrrec i, en el cas d'un Ajuntament, una decisió incorrecta (presa per l'Alcalde o qualsevol membre de la Corporació) pot comportar conseqüències negatives que afectin el seu patrimoni. Conseqüentment, aquells que prenguin una decisió incorrecta o actuïn negligentment estaran obligats a respondre enfront dels tercers perjudicats per aplicació de LRJSP, tal com disposa el citat article 36 LRJSP. Però aquesta

Signatura 1 de 1	TINENT ORGANITZACIÓ INTERNA I SEGURETAT
Francisco Javier Estepa Ocaña	24/03/2025

	Per a descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web		
	Codi Segur de Validació	1989edc7a400454cb38aa5f2fa012707001	
	Url de validació	http://seu.calafell.cat/absis/idi/arx/dianxabsaweb/asp/verificadorfirma.asp	

responsabilitat l'activa la pròpia Administració, no el tercer particular que va interposar l'escrit de responsabilitat patrimonial.

III. En el mateix sentit, es pronuncia l'article 60 del Reial decret Legislatiu 781/1986, de 18 d'abril, pel qual s'aprova el Text Refós de les disposicions legals vigents en matèria de Règim Local (TRRL), que estableix el següent:

«Les autoritats i els funcionaris de qualsevol ordre que, per dol o culpa o negligència, adoptin resolucions o realitzin actes amb infracció de les disposicions legals, estaran obligats a indemnitzar a la Corporació Local els danys i els perjudicis que siguin conseqüència d'aquells, amb independència de la responsabilitat penal o disciplinària que els pugui correspondre».

Després de la lectura del precepte citat es comprova que, si en l'exercici del seu càrrec les autoritats i els funcionaris actuen amb dol, culpa o negligència, hauran de reparar el dany causat, ja que l'Ajuntament haurà d'exercir l'acció de retorn enfront d'ells.

Això equival a dir que no és necessària la notificació a autoritats (regidors que van votar a favor de l'acord) ni a funcionaris (que van informar favorablement de l'acord), perquè aquest tràmit o acció correspon al propi Ajuntament, i **MCB Cinemes Calafell SL només té acció directe contra l'Ajuntament de Calafell, com a persona jurídica pública en el seu conjunt, en compliment del citat article 36.1 LRJSP quan diu que els particulars exigiran indemnitzacions directament a l'Administració competent per la lesió que sofreixin en els seus drets i interessos, i no contra autoritats o funcionaris.**

IV. Aquestes consideracions queden reafirmades en el **Dictamen de la Comissió Jurídica d'Extremadura de 30-09-2014 (Núm. 299/2014)**, encara fent referència a l'antiga Llei 30/1992, però el règim jurídic del que s'exemplifica és el mateix. La fonamentació jurídica rau de manera clara en les següents argumentacions del Dictamen:

“Pero, a pesar de su regulación conjunta, los principios a que obedecen una y otra institución son distintos. Hasta el punto de que podemos anticipar que la responsabilidad de las autoridades y funcionarios puede en ocasiones ser una consecuencia de la responsabilidad patrimonial de la Administración, pero no forma parte de la misma. La acción de regreso no es una pieza del sistema de la responsabilidad patrimonial, sino un elemento adicional a él y que opera una vez que el primero ha funcionado. Su finalidad es hacer efectivo el derecho de crédito que la ley reconoce a la Administración frente al empleado público o autoridad causante de una lesión que ya ha sido resarcida. No se trata ya de la responsabilidad extracontractual objetiva de la Administración, sino de la responsabilidad personal por culpa del empleado, que debe responder de sus actos igual que cualquier otro ciudadano.

Se trata, en definitiva, de una reivindicación autónoma de la Administración por la intervención decisiva de un empleado público o autoridad en la producción del daño.

El fundamento de esta acción radica en que, si es incuestionable el derecho de todo ciudadano a obtener reparación del daño sufrido por el funcionamiento de un servicio

Signatura 1 de 1	TINENT ORGANITZACIÓ INTERNA I SEGURETAT
Francisco Javier Estepa Ocaña	24/03/2025

	Per a descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web		
	Codi Segur de Validació	1989edc7a400454cb38aa5f2fa012707001	
	Url de validació	http://seu.calafell.cat/absis/idi/arx/dianxabsaweb/asp/verificadorfirma.asp	



Ajuntament de Calafell

público, incuestionable es también que no debe la Administración, tutora del interés general de la comunidad, soportar la indemnización cuando la misma se debe al actuar doloso, culposo o negligente de un agente suyo.

De ahí que, como a continuación veremos, el artículo 145 de la LRJPAC ya no diga que la Administración 'podrá' exigir la responsabilidad de sus autoridades y empleados, sino que 'exigirá' dicha responsabilidad. No tiene una mera función resarcitoria, sino que es asimismo un principio de orden de la propia Administración que sirve al principio constitucional de eficacia.

Nos encontramos, pues, ante una acción de carácter administrativo y de ejercicio obligatorio, salvo que la indemnización por la responsabilidad patrimonial de la Administración haya sido satisfecha por una compañía aseguradora, en cuyo caso la primera carece de legitimación para reclamar frente al empleado público o autoridad.

Al consagrarse la responsabilidad directa de las Administración públicas (artículo 145 de la LRJPAC) una interpretación literal de este precepto parecía conducir a que los particulares damnificados podían ejercer esa acción directa o bien dirigirse frente a la autoridad o funcionario –persona física– causante del daño, también de manera directa.

Pero, precisamente para evitar esta interpretación, que el ciudadano pudiera demandar a la autoridad o funcionario ante el orden jurisdiccional civil –dividiendo la continencia de la causa si además se ejercía la acción frente a la administración en vía administrativa y contencioso-administrativa–, la Ley 4/1999, de 13 de enero, modificó el citado artículo 145, quedando con el siguiente tenor literal:

"1. Para hacer efectiva la responsabilidad patrimonial a que se refiere el Capítulo I de este Título, los particulares exigirán directamente a la Administración pública correspondiente las indemnizaciones por los daños y perjuicios causados por las autoridades y personal a su servicio. (...) "

(...)"

Res més es pot afegir sobre el particular, de manera que queda sobradament clar que MCB Cinemes Calafell SL només té acció directe contra l'Ajuntament de Calafell, com a persona jurídica pública en el seu conjunt, en compliment del citat article 36.1 LRJP quan diu que els particulars exigiran indemnitzacions directament a l'Administració competent per la lesió que sofreixin en els seus drets i interessos, i no contra autoritats o funcionaris.

Fonaments de dret

1. Els expedients de responsabilitat patrimonial s'han de tramitar seguint les determinacions de la Llei 39/2015 d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques i la Llei 40/2015 d'1 d'octubre de règim jurídic del sector públic.

Signatura 1 de 1	TINENT ORGANITZACIÓ INTERNA I SEGURETAT
Francisco Javier Estepa Ocaña	24/03/2025

	Per a descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web	
	Codi Segur de Validació	1989edc7a400454cb38aa5f2fa012707001
	Url de validació	http://seu.calafell.cat/absis/idi/arx/dianxabsaweb/asp/verificadorfirma.asp



2. També s'ha de considerar la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local, en quan es refereix a la competència en la prestació dels serveis públics llur funcionament pot generar la responsabilitat patrimonial de l'Administració, i respecte l'òrgan competent per tramitar-los.

La Comissió Informativa d'Organització Interna i Seguretat, amb els vots a favor dels regidors/es dels grups municipals PSC, PP i JUNTS i les abstencions dels regidors/es dels grups municipals d'ERC, UAM, VOX i la CUP, proposa al Ple:

Primer.- Incoar expedient de reclamació de responsabilitat patrimonial instat pel senyor Joan Eloy Montserrat Alonso, amb DNI ...2122..., actuant en nom i representació de MCB CINEMAS CALAFELL SL, amb NIF B43597233, contra l'ajuntament de Calafell per l'acord de Ple de data 18 de setembre de 2023, que adoptà la suspensió de qualsevol llicència i actuació urbanística al sector Est de la finca Registral número 30934, inscrita al Tomo 909, Llibre 678, Foli 163, del Registre de Calafell.

Segon.- Nomenar instructora de l'expedient administratiu a la senyora Maria Vilanova Peña i secretària a la senyora Celia Martín Giménez, ambdues funcionàries de l'Ajuntament de Calafell; així com al senyor Alexandre Pallarès Cervilla i a la senyora Gemma Mateo Carreras, també funcionaris, com a instructor i secretària suplents de l'expedient; contra els quals els interessats podran presentar recusació en els termes de l'article 24 de la Llei 40/2015 del Règim jurídic de les administracions públiques, de manera que s'entén efectuada delegació als mateixos per a l'emissió dels actes de tràmit que derivin del procediment fins a la resolució del mateix.

Tercer.- Informar i advertir al particular reclamant el següent:

- Que el termini per a la resolució del procediment és de 6 mesos des de la seva incoació.
- Que si en un període superior a sis mesos no recau resolució, l'expedient es podria entendre desestimat per silenci administratiu amb efecte desestimatori.

Quart.- Deixar sense efecte el Decret número 2024/7603 del Tinent d'Alcalde d'Organització interna i seguretat de data 17 d'octubre de 2024.

Cinquè.- Notificar aquesta resolució a la part sol·licitant i a la companyia Zurich Seguros, i als funcionaris designats.

Sisè.- Peu de recurs: aquest acte de tràmit no qualificat no és susceptible de recurs, sense perjudici que els particulars podrien oposar-s'hi, si fos el cas, en el moment de recórrer la resolució definitiva del procediment.

Signatura 1 de 1	TINENT ORGANITZACIÓ INTERNA I SEGURETAT
Francisco Javier Estepa Ocaña	24/03/2025

	Per a descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web	
	Codi Segur de Validació	1989edc7a400454cb38aa5f2fa012707001
	Url de validació	http://seu.calafell.cat/absis/idi/arx/dianxabsaweb/asp/verificadorfirma.asp





Ajuntament de Calafell

Signatura 1 de 1	24/03/2025	TINENT ORGANITZACIÓ INTERNA I SEGURETAT
Francisco Javier Estepa Ocaña		

	Per a descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web		
	Codi Segur de Validació	1989edc7a400454cb38aa5f2fa012707001	
	Url de validació	http://seu.calafell.cat/absis/idi/arx/dianxabsaweb/asp/verificadorfirma.asp	