

27 DES. 2004

núm.: 89381 exp.:
REGISTRE DE SORTIDA

SR. MARC ANTONI MALAGARRIGA PICAS
Muralla del Carme, 22-24, 3r 1a
08241 MANRESA

Serveis Financers
Contractació

NOTIFICACIÓ

L'alcalde president de l'Ajuntament de Manresa, a la vista de l'expedient administratiu de responsabilitat patrimonial incoat pel senyor Marc Antoni Malagarriga Picas, ha dictat en data 3 de desembre de 2004 la resolució següent:

"Antecedents

I. El senyor Marc Antoni Malagarriga Picas, amb número de DNI 39319802-Z, va presentar una sol·licitud amb número de registre d'entrada 19.082 / 04.05.2004, en la qual reclamava indemnització pel cost i danys morals per la retirada de l'obra artística "Trepitjant Poesia", la qual es va instal·lar a la plana de l'Om el dia 24 de maig de 2003, i que va ser retirada pel servei municipal de neteja.

II. Mitjançant un proveïment de l'alcalde president de data 11 de juny de 2004 es va donar trasllat de la reclamació de responsabilitat patrimonial a l'entitat mercantil FOMENTO DE CONSTRUCCIONES Y CONTRATAS, SA.

III. La cap de la Unitat jurídica administrativa de Seguretat Ciutadana i Protecció Civil va emetre un informe en data 16 de juny de 2004, en el qual hi adjuntava còpia de la resolució i notificació de la llicència d'ocupació de la via pública atorgada a l'Associació Cultural Propaganda Pel Fet.

IV. L'entitat mercantil FOMENTO DE CONSTRUCCIONES Y CONTRATAS, SA, va presentar un escrit d'al·legacions davant del registre general de l'Ajuntament de Manresa, amb referència d'entrada número 27.506 / 06.07.2004.

V. La tècnica de Gestió de Residus dels Serveis del Territori va emetre un informe tècnic en data 7 de juliol de 2004 sobre el present expedient de responsabilitat patrimonial.

VI. El director de l'Àrea de Serveis a la Persona va emetre també un nou informe en data 30 de setembre de 2004, segons el qual es pot presumir tàcitament que la instal·lació de l'obra d'art a la plana de l'Om tenia caràcter efímer.

VII. El dia 27 d'octubre de 2004 l'alcalde president va dictar un proveïment, posant de manifest al senyor Malagarriga l'expedient de responsabilitat patrimonial, acordant l'obertura d'un període d'audiència per un termini de 10 dies i informant a l'interessat dels documents existents a l'expedient.

VIII. El senyor Marc Antoni Malagarriga Picas va comparèixer davant de la Secció de Contractació de l'Ajuntament en data 16 de novembre de 2004, a efectes de comprovar la documentació existent a l'expedient que se li havia posat de manifest.

IX. El senyor Malagarriga ha presentat un escrit d'al·legacions, amb referència d'entrada al registre general de l'Ajuntament número 41.910 / 22.11.2004.

X. El tècnic mitjà de gestió de Contractació ha emès en data 3 de desembre de 2004 un informe jurídic, en el qual considera que desestimar la reclamació de responsabilitat patrimonial interposada pel senyor Malagarriga s'ajusta a dret.

Consideracions legals

1. Règim jurídic de la responsabilitat patrimonial. El règim jurídic bàsic de la institució de la responsabilitat patrimonial de les administracions públiques està previst als articles 139 i següents de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, en la redacció donada per la Llei 4/1999, de 13 de gener, i també en el Reial decret 429/1993, de 26 de març, pel qual s'aprova el Reglament dels procediments de les administracions públiques en matèria de responsabilitat patrimonial.

D'acord amb aquests preceptes, els particulars tindran dret a ser indemnitzats de tota lesió (antijurídica, és a dir, que no tinguin el deure de suportar) que pateixin en qualsevol dels seus béns i drets, sempre que aquella sigui conseqüència del funcionament normal o anormal dels serveis públics, quedant exclosos de responsabilitat els supòsits de força major.

2. Procediment. La tramitació dels expedients de responsabilitat patrimonial es subjecta a allò previst genèricament a l'article 142 de la Llei 30/1992 i més concretament al Reial decret 429/1993.

3. Desconeixement del caràcter permanent de la instal·lació. Malgrat el reclamant es centra bàsicament en la present reclamació en la descoordinació dels serveis municipals en la retirada de l'obra d'art "Trepitjant Poesia", l'objecte de la resolució ha de ser precisament l'objecte de la reclamació de responsabilitat patrimonial, és a dir, la retirada de l'obra la matinada del dia 26 de maig de 2003.

De l'examen de tota la documentació obrant a l'expedient se'n dedueix que des de l'Ajuntament de Manresa no es tenia coneixement del caràcter permanent de la instal·lació, de conformitat amb els informes tècnics i escrits següents:

- Informe de la tècnica de Gestió de Residus dels Serveis del Territori de 7 de juliol de 2004, en el qual s'estableix el següent: "A la Unitat de residus i neteja no es va rebre cap notificació de què a la plana de l'Om s'hi instal·lés una obra d'art que hagués d'estar exposada durant un temps determinat".

- Informe del director de l'Àrea de Serveis a la Persona de 30 de setembre de 2004, segons el qual: "(...) quan va autoritzar-se l'esmentada instal·lació en cap moment es va plantejar que romangués a la plana de l'Om per un període de temps determinat ni que el seu autor hagués de recuperar-la posteriorment (...)".

- Escrit de l'entitat mercantil FOMENTO DE CONSTRUCCIONES Y CONTRATAS, SA, de data 30 de juny de 2004, segons el qual: "(...) sense que en cap moment s'haguessin rebut indicacions per part de l'Excm. Ajuntament de Manresa que l'esmentada obra tingués un caràcter permanent (...)". / "(...) es comentà el fet amb el departament de neteja de l'Excm. Ajuntament de Manresa, coincidint en l'apreciació que ningú coneixia el caràcter permanent de l'esmentada obra i per tant la prohibició de ser retirada".

4. Presumpció tàcita del caràcter efímer. Com a conseqüència del fet que cap dependència o servei municipal tenia coneixement del caràcter permanent de la instal·lació, és possible presumir tàcitament que la instal·lació de l'obra "Trepitjant Poesia" a la plana de l'Om tenia un caràcter efímer, tal i com ho va establir el director de l'Àrea de Serveis a la Persona en el seu informe de 30 de setembre de 2004.

Així mateix, la consideració feta en el paràgraf anterior porta aparellada una altra qüestió de gran rellevància: és el peticionari o sol·licitant del permís qui té l'**obligació** d'establir en la sol·licitud els horaris previstos per a la realització de l'expressió artística, tal i com es va fixar en la consideració legal tercera de la resolució del regidor delegat de Via Pública i Seguretat Ciutadana de l'Ajuntament de Manresa de data 20 de maig de 2003, per la qual es concedia autorització a l'Associació Cultural Propaganda Pel Fet, consideració legal que feia una remissió a l'article 31.A de l'ordenança municipal sobre control de la contaminació acústica.

Aquesta consideració jurídica establia que els actes han de ser comunicats amb la suficient antelació a l'Ajuntament, amb indicació especial dels horaris previstos per a la seva realització, entenent com a tals tant l'inici de la instal·lació, el qual ja es va concretar en la sol·licitud amb referència d'entrada al registre general de l'Ajuntament número 19.513 / 16.05.2003, com la retirada de l'obra, termini que en cap moment va ser comunicat pel senyor Malagarriga als serveis municipals.

5. Procedència de desestimació de la reclamació. Tenint en compte les consideracions legals anteriors, és a dir, que l'Ajuntament va actuar correctament i com ho fa habitualment en la neteja de la via pública, que no es tenia coneixement del caràcter permanent de la instal·lació, el qual hauria d'haver estat comunicat pel propi interessat, i per tant la culpa exclusiva del reclamant, faculta a l'Ajuntament de Manresa per desestimar la present reclamació perquè no concorren els requisits legals de reconeixement de la responsabilitat patrimonial de les administracions públiques.

6. Òrgan competent. L'òrgan competent per a la resolució de l'expedient és l'alcalde president, de conformitat amb l'article 21.1 lletra k) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local, el qual atribueix a aquest òrgan atribucions per a l'exercici d'accions judicials i administratives.

Resolc:

Desestimar la reclamació del dret a indemnització a favor del senyor Marc Antoni Malagarriga Picas, amb DNI número 39319802-Z, formulada mitjançant sol·licitud amb número de registre d'entrada 19.082 / 04.05.2004, pel cost i danys morals per la retirada de l'obra artística "Trepitjant Poesia", la qual es va instal·lar a la plana de l'Om el dia 24 de maig de 2003, i que va ser retirada pel servei municipal de neteja, d'acord amb les consideracions legals anteriors i la normativa reguladora de la responsabilitat patrimonial de les administracions públiques."

El que li comunico per al seu coneixement i efectes, significant-li que contra aquest acte administratiu que posa fi a la via administrativa i sens perjudici que es pugui exercitar, en el seu cas, qualsevol altre recurs que s'estimi procedent, podran interposar-se els recursos que s'indiquen a continuació:

- Recurs potestatiu de reposició davant l'alcalde, en el termini d'un mes comptat a partir de l'endemà del dia de recepció de la present notificació i en els termes regulats als articles 116 i següents de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, en la redacció donada per la Llei 4/1999, de 13 de gener, de modificació de la Llei 30/1992.
- Recurs jurisdiccional contenciós administratiu davant els Jutjats del contenciós administratiu de Barcelona, en el termini de dos mesos, comptats a partir del dia següent al de la recepció d'aquesta notificació.

En cas que es formuli recurs potestatiu de reposició, no es podrà interposar el recurs contenciós administratiu fins que sigui resolt expressament o es produeixi la desestimació presumpta del recurs de reposició interposat.

Manresa, 20 de desembre de 2004
El secretari general accidental



Lluís Granero i Vilarasau